





# SIGISMUNDI SCACCIAE

IVRISC ROMANI

Tractatus

## DE APPELLATIONIBVS

In duas Partes, & viginti Quaestiones diuisus,

CVM PRIVILEGIO.



*de Legibus*



*de Crimine*



ROMAE,

Ex Typographia Iacobi Mascardi. MDCXII

SUPERIORVM PERMISSV.

*Imprimatur, si videtur Reverendissimo Patri Magistro Sacri Palatii Apostolici.*

Cęsar Fidelis Vicefg.

**E**X commissione Reverendiss. P. M. S. Palatii Apostolici Fr. Ludovici Ystella Valentini ego Nicolaus Cassianus Sacra Theologiae, Philosophiae, & V. I. D. videri totum tractatum de appellatibus innotissimis Iurysconsulti Saggiandi Scaccia Advocati Romani, in quo plene, rite, ac citis, & pulchro ordine examinas, frugi, solidaeque doctrina refutus quicquid ad praedictas appellatus quo quomodo spectare, aut cōtingere potiss. tam quoad praxim, quam quoad theoreticam, dissurrendo per 20. quaestiones, & plurimos articulos per omnia irabundantia, rite, & statuta cuiusq. Principis, Rcipublicę, & Civitatis, opus dignū ac magis laboris, ita ut tibi intactum relinquere videatur. Et quia nobis sentitis contra fidem, aut bonos mores, opus esse sensu impressione dignissimum, ac maxime proficuum, precipui forensibus, & I. C. Ideo in gratiam istam omnium studiosorum typi mandari suades, & mi subscripā hac die 20. Octobris 1609.

Idem qui supra Nicolaus Cassianus.

*Imprimatur.*

Fr. Thomas Pallavicinus Bononiensis, Magister, & Reverendissimi Patris Fr. Ludovici Ystella Sacri Palatii Apost. Magistri socius, Ord. Prędicatorum.





# PAVLO QVINTO PONT. OPT. MAX.



SIGISMVNDVS SCACCIA.



MAXIMUM fanè eorum in Remp. meritum esse putatur, qui bello periculoso, & graui, quod fines Imperij tueantur, quod Patriam, liberos, aras, focos, & fortunas nostras à cede, ab incendio, à seruitute defendant, in puluerem prodeunt, in sole consistunt, in acie versantur, cum hoste conligunt, vulnera excipiunt, deniq. aduersariorum copijs, ne ad nos irrumpant aditum corporibus suis intercludunt. Verum inter istorum meritum loci aliquid esse eorum industriæ debet, qui non bello, sed studijs, non ferro, sed literis, non militaribus vigilijs, sed nocturnis lucubrationibus, non prælijs committendis, sed improborum cupiditatibus coercendis ius nostrum persequuntur, amissa recuperant, fines agrorum regunt, ab improborum calumnijs, ab iniquorum iniurijs famam, fortunas, ac vitam Ciuium fortissimè vindicant; quibus rebus Ciuium salus, communis societatis vinculum, Rerumque publ. ratio continetur. Huic ego generi laboris, & pugnae, Pater Beatissime, propè ab ineunte ætate meam alacriter operam nauaui; & quamuis ingenij acumine, eruditionis laude longè multis inferior sim, tamen Reip. studio nunquam ab aliquid scribendo manum sustuli, quod permultæ meæ lucubrationes, quas in lucem edidi, testantur, & nunc nonnullis ab hinc annis omnia, quæ ad appellationes pertinent, vnum in librum congesti, atque disposui, vt in hanc arenam descensus quasi amentatas hastas compararem; quem librum Sanctissimæ Maiestati Tuæ libens, volensq. dono, dicoquè; quod à me sine summa ratione factum esse dici non potest: etenim, cum ex omnibus Orbis Terræ partibus ad Te vnum, qui loco Petri sedes in Apostolica Sede Christi Vicarius, quotidie quamplurimi con-

† 2 fluant

fluant; quī in ferenda sententia à suis sibi iudicibus iniuriā factam esse conqueruntur, quis hoc à me munus ulli mortalium magis, quā Tibi offerri debuisse audeat affirmare? Taceo iustitiam, aequitatem, prudentiam, ac cæteras Tuas virtutes, quibus ita omnibus emines, ut illæ Te, nō Cardinalium suffragia, in ista, quam tenes, Sede suis quasi manibus collocasse videantur, quarum splendor ad se allicere me potuisset. Hæc & alia permulta de Tuis laudibus transco, quas etsi veras, vix ad aurem admittis, ne viam sibi aliquam ad Te callida patefaceret assentatio. Verum quibus ex sunt notissimæ animum addunt, vel potius stimulos adhibent, ut quos de re aliqua libros scripserunt, sub Tuo præsertim augustissimo nomine in publicum emittant: His communibus causis satis magnis, ac iustis aliæ etiam mihi propiores accedunt: nam, cum ego in Tua dispoſitione ortus, atq; educatus sim, quicquid à me in lucē euulgatur, id totum Tibi iurē debetur Tuo. Accedit ad hoc, quod significanda mihi erat deditissima mea in Sanctitatem Tuam voluntas, non vulgari aliquo munere, sed insigni, & quod Tuam deceret personam, & meam; nec certe vllum conueniebat Sanctitati tuæ magis, quā hic ingenij ex litterario labore fructus, nec mihi, qui lucifconsultum profiteor, aptius inueniri poterat, quo me Tibi probarem, gratumquē etiam redderem, argumentum, quā offerre Sanctitati Tuæ lucubrationibus librum sub Tuo Sanctissimo nomine in publicum exire non dedigneris. Deumquē insuper precor, ut hanc, quam sibi proximam Tibi concessit auctoritatem, in Te ad bonorum vtilitatem, ad litterarum præsidium, ad Christianæ Reip. salutem, quammaximē foelicem, ac diuturnam efficiat.



# SCIPIONI BVRGHESIO S. R. E. CARD. AMPLISSIMO



SIGISMVNDVS SCACCIA.



*Q*UIBVS beneficium accipere ab alio contingit, laborandum in primis est, ut id grati animi memoria complectantur; tum, si occasio venerit, ut ea dem non solum mensura, qua illud acceperint, reddant, sed emulatore etiam, si possint. Ego, qui nihil aequi, ut ingrati animi vitium horreo, longius progredior, et voluntatem gratificandi tantidem, quanti gratiam, ac beneficium ipsum assumo; quod in causa fuit, cur significatam à te mihi humanissima verbis augendi, ornandique mei voluntatem magnificebam, insculptamque in

animo habuerim, maximumque hoc beneficium quomodo aliqua ex parte redderem semper cogitavi; sed cum nihil mihi esset, quod tibi contra emetiri prater voluntatem possem, haec demum lucubrationes meae Pauli V. Pont. Max. avunculi tui nomine inscriptae occurrerunt, quas tuum tibi offero, duo maxime consequor: alterum quod id, quod tuum est, tibi restituis; ita enim tibi sum additus, ut mea omnia non gratiae causa, sed iure ipso debeam: alterum, quod Pontifex eo fore gratus spero, quod cum à me, quem totum possides, proficiantur, eas quasi in prædij fructus agnoscat: Accedit eodem, quod cum post Romanum Pontificem omnis ad te Christiane Reip. procuratio, administratioque pertineat, ob hoc etiam lucubrationes istae tibi debebantur, et ut etiam ab auctoritate tua aliquid ponderis acciperent. Hoc postremum, ut illas tibi offerrem, fuit, quod in omni benignitatem verbis, apertique ad te venientibus etiam ad satietatem aditus ita exerceat, ut Palatinum illud, quod antiquas, atque ingeniosus Poeta superciliis nominavit, à tuis adibus exulet, nec modo libenter excipias, qui te conveniunt, sed illis videri te offeras, ac sine suco, et fallacijs, veteribus aule artibus, liberè tuum omnibus agas, preces non solum benignè audias, sed plerumque praeruas; quas ob res nemo est, qui tibi felicitatem tanti tuam non cupias esse daturam: Rem insolitam, ac penè incredibilem mi te Romana Civitas experitur, summam in Cive suo potentiam, ac moderationem ita committas, ut insidiam effugias, ac locum, quem à Principe obtines, eundem à Deo publicis omnium votis merearis: Unum tamen est, quo premor, quod tuis à me virtutibus, humanitatique debitum exolvere nullo pacto possum, sed tamen quicquid nunc sum, aut vquam ero, tuam esse totum libenter affundere profitebor, curaboque interim perquam diligenter, ne hanc voluntatis meae tibi quasi consecrata addictionem parvi assimes, sed illam aliquo apud te loco esse non immeritò patiaris.

LE-

# LECTORI



**Q**UEM de appellationibus nunc euulgo tractatus, est caput secundum tertij libri tractatus nostri de iudicijs causarum, euulgaturus, si Dei benignitas valeat, caput primum de sententijs, & reliquis, quæ tractatum de iudicijs perficiunt: Huic de appellationibus, quem edidi, & si vix quadriennij spatio operam dederim, imo a quod & aliquando iudicandi, & aliquando considerandi munere suadus sim, tamen ex isto mer intermixto cognere, quod impedimento videbatur esse, incrementum accepit. Appellationis materia sicut est frequens, ita & luto consilij si quis sic eam tractatum, ad eam tamen magis evanescendam duo me impulserunt, vnum quod est pars nostri tractatus; aliterum quod hucusque, nondum luculenter ordinatè, & ad vsum praxis videbatur exposita; quæ omnia ego quantum potui conatus sum consequi. Qui lucubrationes publicè edunt, solent ut plurimum protestari, quod amicorum solatione, & eruditorum viroium approbatione impulsu edunt, Ego, quod meæ, & tunc utilitatis causa, in eisque eam, quam potui, diligentiam adhibui, & temporis breuitatem assidue, studio adquare conatus sum. Si interlegendum tibi locus aliquis ex nostris prioribus libris citatus tui uiderit, quem facillè fors non inuenias, in eorumdem accuratio e futura editione non desinet. Emeruerunt aliqui in hoc editores, quos in postrema indicis pagina habes relictos. Vale.



# ARGVMENTA QVAESTIONVM, ARTICVLORVM, ET CONCLVSIONVM, QVAE SVNT IN ISTO TRACTATV.



## QVÆST. I.

**D**E significatione verbi appellare, & verbi provocare, & in qua significatione sumatur appellatus in isto tractatu.

## QVÆST. II.

De definitione, & quomplexitate appellationis.

### Articuli 3.

- 1 Quid sit appellatio, & que inferantur ex definitione appellationis.
- 2 Impugnatio definitio, & illationes, solvanturq. impugnaciones.
- 3 Quosimplex sit appellatio, & que sint earum deficientie.

## QVÆST. III.

De fine, & effectibus appellationis.

### Articuli 2.

- 1 Ad quem fuerit sit introducta appellatio.
- 2 Quos effectus producat appellatio.

## QVÆST. IV.

De requisitis substantiis appellationis.

### Articuli 6.

- 1 An appellatio debeat dari in scriptis.
- 2 An verbum (appello) sit de forma, vel sufficiat quocunque alia verba equipollentia.
- 3 An à pluribus sententiis simul prolatis sufficiat unita appellatio, vel requirantur plures.
- 4 An in appellatione debeat exprimi causa gravaminis.
- 5 An cedula appellationis debeat dari ipsi iudici.
- 6 Que sint exprimenda in scheda appellationis.

## QVÆST. V.

Qua persone possint appellare, & que non possint appellare.

### Articuli 2.

- 1 Omnis grauatus potest appellare.
- 2 Non grauatus non potest appellare.

## QVÆST. VI.

Coram quo sit appellandum.

## QVÆST. VII.

Appellatio debet fieri ad superiores, non omnino medio.

## QVÆST. VIII.

Ad quos sit appellandum.

### Articuli 6.

- 1 Ad quos olim appellaretur.
- 2 Ad quos appelletur hodie à sententijs delegatorum.
- 3 Ad quos appellatur à sententijs ordinariarum ecclesiasticorum.
- 4 Ad quos appellatur à sententijs ordinariarum secularium.
- 5 Ad quos appellatur à sententijs ordinariarum status ecclesiastici, immediate subiecti Sedis Apostolicæ.
- 6 Ad quos appellatur à sententijs ordinariarum Romanæ Cur.

## QVÆST. IX.

De validitate, & invaliditate appellationis alternatiue.

## QVÆST. X.

De validitate, & invaliditate appellationis copulatiue.

## QVÆST. XI.

De officio iudicis à quo, & iudicis ad quem, & de natura, & processu causæ appellationis.

### Articuli 8.

- 1 Ad quem spectet cognitio, an sit deferendum appellationi.
- 2 An quem spectet cognitio, an appellatio sit admittenda.
- 3 An officium iudicis ad quem sit latius officio iudicis à quo.
- 4 Quomodo procedatur in causa appellationis.
- 5 An pronuntiatio super declaratione causæ sit necessaria, & quis iudex debeat pronuntiare.
- 6 Quis iudex condemnat ad expensas desertorem appellantis.
- 7 Quis debeat exequi rem iudicatam.
- 8 Quo ordine procedatur ad executionem rei iudicatæ.

## QVÆST. XII.

Appellatio infra quantum tempus debeat interponi.

QVÆ.

De apostolis.

## Articuli 14.

- 1 Vnde dicantur apostoli, & quid sint.
- 2 Quoi & quæ sint eorum species.
- 3 An petrus apostolorum sit necessarius.
- 4 An apostoli sint petendi in ipsa appellatione.
- 5 An index debeat sitim respondere de apostolis.
- 6 An satis sit petere apostolos, habere à iudice terminum iuris, & redire pro apostolis.
- 7 An index à quo appellatur, redeunt in terminis prefixo pro apostolis, dādo alium terminum, seu prorogando, possit, eo non redeunte, procedere.
- 8 An, pendente termino iuris ad redeundum pro apostolis, possit impetrari index appellatōis, & gressu, pendente dicto termino, alii int.
- 9 Quando incipias currere terminus iuris, qui datur ad redeundum pro apostolis.
- 10 An index, dādo apostolos refutatorios, possit appellanti prebhere terminū ad se præsumptū.
- 11 An apostoli, & eorum tempus habeant locum in appellatione ab interlocutione.
- 12 Qualis sit terminus iuris, inter quem apostoli peti, & concedi debent, &c.
- 13 An index non deferendo appellationi puniatur, & qua pœnit.
- 14 Cuius expensis debeant cedere, & mixti apostoli.

## QVÆST. XIV.

Intra quantum tempus debeat impetrari index, seu contestari causa appellatōis.

## QVÆST. XV.

De fatalibus, &amp; instantijs causatum.

## Articuli 15.

- 1 Vnde dicantur fatales.
- 2 Quæ sint fatales.
- 3 An appellanti impedito curri tempus premissum, adeoque ei concedi debet secundum.
- 4 Cui incumbit onus probandi impedimentum, & querit re probetur.
- 5 Quanti temporis exigatur impedimentum, ut appellanti habeat secundum fatale, & vi non habeat, quanti temporis exigatur negligentia.
- 6 An impedimentum, quod appellans posuit removere, & ab remotione sufficit ad habenda secundum annum, & eiusmodi deferentē causæ.
- 7 Quando incipit currere fatale.
- 8 An, lapsu primo fatali, sententia transcat in rem iudicatam, vel requiratur lapsus secundum fatale.
- 9 Numquid appellans impeditus debeat proferant, alias tempora fatalium currant, &c.
- 10 An i per fatales possint perorari rursus breuiari.
- 11 In quibus differant fatales ab instantijs primæ causæ.

A quibus iudicibus licet appellare, &amp; à quibus non licet appellare.

## QVÆST. XVII.

A quibus sententijs possit appellari, &amp; à quibus non possit appellari.

## QVÆST. XVIII.

Distingueretur statutorum quod attendendum sit in materia appellationis.

## QVÆST. XIX.

De remedijs, deficiente appellatione.

## Remed. 1. de nullitate.

## Conclusiones 7.

- 1 Quid sit nullitas.
- 2 Quæ sint species sententiarum, à quibus non possit appellari, & potest dici de nullitate.
- 3 Quot modis nullitas possit interitari.
- 4 Nullitas principaliter interitata non retardat executionem.
- 5 Nullitas deducta per viam exceptionis non retardat executionem.
- 6 Coram quo iudice nullitas interitari debet.
- 7 Vbiq; ad quod tempus possit agi, & excipi de nullitate.

## Rem. 2. de restitutione in integrum.

## Conclusiones 4.

- 1 Restitutio in integrum datur tam adversus sententiam in iur periculabilem ex causa causæ, quæ adversus sententiam in appellabilem propter excellentiam iudicis.
- 2 Quilibet iudex ordinarius potest restituere in integrum, prout de iure.
- 3 Restitutio in integrum impedit executionem.
- 4 Concessa à signatui restitutione in iure, prout de iure, index causæ agit, non pronuntiando super ea.

## Rem. 3. de supplicatione, querela, reclamations, recusatione, &amp; recusis.

## Rem. 4. de synodo.

## QVÆST. XX.

De transportatione, &amp; expensis iudicis.

## Articuli 2.

- 1 A quo producantur sint & ratio secunda instantia.
- 1 Cuius expensis consistat debet regestum, & quomodo procedatur & ad consequendam eius mercedem.



SIGISMUNDI  
SCACCIAE  
IVRISCONS. ROMANI  
DE  
APPELLATIONIBVS

B X

Tract. de iudic. caus. civil. crimin.  
& haeret.

LIBRI TERTII  
CAP. II.

Quaestio I.

ARGVMENTVM.

De significatione verbi, appellare, &  
verbi, prouocare, & in qua signifi-  
catione sumatur appellatio in isto  
tractatu.

S V M M A R I V M.

APPELLANDI vsus est frequens, &  
necessarius, num. 1.  
Frequentia plenius tractari debent, num. 2.  
Appellatio, nomen sumitur multipliciter, &  
appellare est verbum aequiuocum, cuiusque  
aliqua recte sentitur significatione, num. 3. & seq.  
Adiudicari differt ab appellare, num. 3.  
Appellare quando fit propriè, num. 4.  
Appellatio extrajudicialis dicitur improprie

appellatio, num. 5.  
Appellatio iudicialis dicitur propriè appellatio,  
num. 8.  
Appellatio datur tam iudicialis, quam extraju-  
dicialis, num. 5.  
Appellatio, & appellare sunt coniugata, num. 6.  
Coniugatorum argumentum valet, num. 6.  
Appellatio extrajudicialis non comprehenditur  
in dispositione iudicis, num. 8.  
Appellatio extrajudicialis non tenet in scriptis  
de appellationibus, num. 8.  
Prouocare verbum est genus aequiuocum, num. 9.  
Prouocare verbum potest sumi in genere, & in  
specie, num. 9.  
Adipisci est nomen generale significans, & s. m. 10.  
Cognatus genericè, & specificè sumpta quid signi-  
ficet, num. 11.  
In cunctis genericè, & specificè sumpta quid si-  
gnificet, num. 12.  
Appellatio qualibet est prouocatio, sed non è con-  
tra, num. 13.  
Genus quomodo cognoscatur, num. 13.

A

Pro-

*Prouocare verbum in dubio quomodo sumendum. num. 14.*

*Verba sunt intelligenda in specie, neque in potenti significatione. num. 14.*

*Vocabula sunt pauciora signa. num. 15.*

*Appellatio in qua significata tractetur à nobis. num. 16.*



**APPELLANDI**  
*verbum quod si frequenter, quomodo ne cessarius nemo est, qui desinat, inquit Vulpianus in l. 1. ff. de appell. & relati. t. quare, quod ad hunc spectant vnum, plerumque autingam, quodlibet enim sunt anquet Paulus in l. 25. legum titio. ff. de libel. leg.*

3 *Appellatio nomen sonatur in rebus iudicis, latissimè, latè, & propriè, vi explicat Card. Alex. in rubr. num. 8. & seqq. verè expedita continuatione de appellat. Latissimè enim sumpta significat quomodoque vocacionem, seu inuitacionem, & ideo si vocarem te ad comam, diceretur appellatio, h. in l. 1. h. in a. verus sineq. ff. de appell. & relati. & Card. Alex. ibi sup. Latè sumpta significat quomodoque prouocationem ad iudicium, & sic etiam appellacionem extrajudiciali, vi explicat Card. Alex. d. rubr. num. 8. & seqq. vique ad n. in l. 1. inclusiue. Strictè verò, seu propriè sumpta significat appellacionem iudiciali, Card. Alex. d. rubr. num. 1. in fine, & num. 13. & seqq.*

*Sic quoque appellare est verbum sequendum, quod habet varias significaciones, de quibus scripserunt Rebuff. in Liberti appellacione. ff. de verb. signif. ad quem locum se recutit in tract. de appell. in prefat. sub num. 10. tom. 3. fol. 476. Brederod. tract. de appellat. 3. par. 1. & Greg. Tolof. eod. tract. lib. 1. cap. 2. ad quos duos postremos se remittit Rugnell. eod. tract. de appell. post prefationem in tit. de appell. n. 3. fol. 1.*

*Interdum enim significat nominare. Interdum vocare. Interdum implorare aliquem testimoniis, vel auxilij gratia. Interdum exigere rem debitam à debito. Interdum significat blanda oratione poscitiuam aliquid artemare. Item apud liberos, si quis de vici appellare. ff. de inlur. & famof. libell. Herod. tract. de autem. cap. 1.*

*num. 6. & 7. tom. 5. fol. 135. notans propriè differentiam inter appellare, & adiectari. Rebuff. tract. de appell. in prefat. num. 9. tom. 3. fol. 476. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 1. cap. 2. num. 2.*

4 *Omissis denique his, & alijs significacionibus, quæ non respiciunt nostrum scopum, significat tam post latam sententiam prouocare ad maiorem iudicem, quàm prouocare ante sententiam ad iudicem propter instantiam, vel sententiam grauamen, quod inferitur extrajudicialiter; & appellare in ista generalij significatione sumitur, improprie, quia appellatio isto modo sumpta, prout significat tam appellare iudicialiter, quàm extrajudiciali, sumitur improprie, & declarant Abb. in cap. 5. cum sit romano, num. 21. ver. opp. & videtur. Franch. num. 4. ver. vltimo not. & Dec. not. 7. num. 25. de appell. idem Dec. in cap. 5. bonæ memoriæ. ver. secunda differentia. num. 20. eod. tit.*

5 *t. & quod appellatio detur iudiciali, & extrajudiciali, scribit Abb. in rubr. sub num. 3. ibi. appellatio est à minore. de appell. Et quod detur appellatio extrajudiciali, sed improprie dicatur appellatio, scribit Innoc. in d. cap. 7. cum sit romano, & Abb. sub num. 12. de appell. Dè. locq. supra proxime citato. Gomef. in reg. de tricon. post. q. 5. num. 3. Breder. tract. de appell. par. 1. tit. 9.*

6 *col. 17. sub littera a. t. signat idem prioris dicendum est de verbo appellare, quia sunt coniugata, vt patet ex l. prima. Sicut quis in appellacione. ff. de appell. dum ibi Iureconsultus explicat errorem appellacionis per verbum appellare: & in coniugatis certum est, quod valet argumentum constructiuè, de destrac. Arist. lib. 3. Topic. cap. 4. & patet ex l. 1. ff. si cer. per. vbi In reconf. volens declarare nobis verba Rubice, de verb. credens, declarat nobis coniugatum, videlicet, quid sit credere: & appellatio isto vltimo modo sumpta dicitur improprie appellatio.*

7 *Vltimo denum significat solum prouocare ad maiorem iudicem post latam sententiam iuxta tex. in d. l. 1. ff. si quis in appellacione. ff. de appell. & iuxta defensionem appellacionis, de qua q. seq. num. 1. & consequenter in hac significatione dicitur proprie appellatio, vt retuli, & sequutus sum. ead. q. seq. num. 33. aduertendo, vt dixi, quod valet illatio in coniugatis.*

8 *Comprobatur, quod appellare, seu appellatio significet proprie appellacionem iudiciali.*



iudicalem post latam sententiam, quis in-  
-uenerit odiosis, sic strictis, & penalis, in qua  
verba sunt stricta, & propriè intelligenda,  
sub nomine appellatiouis non comprehen-  
-detur, nisi dicta appellatio iudicialis, Abb.  
in d. cap. 51. bonæ memoriæ sub uirg. & de  
appell. & Dec. in d. cap. 5. cum sit romana.  
not. 7. num. 2. 5. dicens, in dispositionibus o-  
-diosis non comprehendit appellatiouem ex-  
-tra iudicalem, Corn. in l. 3. num. 5. C. de ap-  
-pell. quem refert, & sequitur Coutard. in l.  
vnicā. limit. 2. 5. sub num. 4. C. si de momen-  
-t. dicens, quod d. lex tertia, in qua dispo-  
-nitur, quod nihil debet innovari appellatio-  
-ne pendente, non procedit in appellatioue  
extra iudiciali, Beron. in cons. 112. num. 5. lib.  
3. de Contard. d. limit. 2. 5. num. 5. & 6. di-  
-cens, quod in re iudicata sub nomine ap-  
-pellatiouis non venit appellatio extra iudicia-  
-lis: Ex quibus Cornard. in d. limit. infert,  
quod illa l. vnicā. C. si de moment. poss. que  
prohibet appellatiouem, non habet locum in  
appellatioue extra iudiciali.

Reliquum est, ut explicemus significatio-  
-nē verbi, pronocare, quo vti sumus ad expli-  
-candum verbum, appellare, & nomen ap-  
-pellatiouis.

- 9 Pronocare est genus quoddam equivo-  
-cum, hoc est, secundum mentem intellectum,  
est verbum, quod potest sumi genericè, prout  
significat tū appellatiouem extra iudicia-  
-lem, quā iudicalem; & potest sumi  
specificè, prout significat appellatiouem  
extra iudicalem, prout ubi vltimo modo sum-  
-munt Rebuff. tract. de appell. in præf. num.  
53. tom. 3. fol. 479. & Abb. in cap. 51. bonæ  
memoriæ. num. 8. de appell. quem refert, &  
sequitur Marchef. tract. de consens. par. 2.  
in consens. appellat. cap. 1. num. 27. fol. 8. &  
notetur Federic. Schench. tract. de appel-  
-lat. sub num. 1. tom. 5. fol. 5. Jo. Ferrar. eodem  
tract. lib. 2. cap. 3. num. 17. tom. 5. fol. 84.  
Contard. in l. vnicā. limit. 2. 5. num. 3. ibi. se-  
-cundo quia. C. si de moment. poss. & latè  
Brader. tract. de appellat. par. 1. tit. 9. col. 16.  
versus finem sub litera d. & col. 17. in plu-  
-ribus locis.

- 10 Hoc item dicimus de adoptione, quæ vti  
nomen generale equivoicum, significat etiā  
adrogatiouem, sed eam non significat, si su-  
-marum specificè, Insit. de adoption. in  
prin.

- 11 Idem dicimus de cognatione, quæ genericè  
sumpta significat tū cognatos per se-

-sum femininum, quā per vicilem, qui di-  
-cuntur agnati, sed sumpta specificè signifi-  
-cat solum conuictos per sexum femininum,  
qui dicuntur consanguinei, vt not. Insit. de  
legit. agnat. tuc in verbo cognati.

- 12 Idem dicimus de iure ciuili, quod gene-  
-ricè sumpta significat tū ius ciuile.  
Athensium, quā Romanorum, sed spe-  
-cificè sumpta significat ius ciuile Romano-  
-rum, Insit. de iur. nat. gen. & ciuili. S. sed  
ius quidem.

Ea alia sunt eiusmodi in iure, quæ ca-  
-piuntur in genere, & in specie, quorum mu-  
-ta consiliauit Jo. Franc. Far. tract. de effen.  
infant. cap. 3. num. 1. & seqq. tom. 8. par. 2.  
fol. 389. & 390.

- 13 Et quod pronocatio possit sumi loco ge-  
-neris appellatiouis, patet, quia omnis ap-  
-pellatio est pronocatio, sed non è contra, Felyn.  
in rub. de appell. in principiis. Et illud certū  
est, quod genus dicitur illud, à quo non va-  
-let subistendi consequentia, l. 2. S. creditum.  
ff. si cert. per. & ibi Glos. in verbo, genus. vbi  
patet, quod omne mutuum, quod est species,  
est creditum, sed non è contra, quia cre-  
-ditum est genus.

Est necessarium, quod hoc verbum, pro-  
-nocare, sumi possit genericè, vt declarauit,  
quia alias, si sumeretur solum specificè pro-  
-ut significat appellatiouem extra iudicalem,  
male poneretur loci generis in appellatiou-  
-is definitione, de qua nos sumus acturi  
seq. quæst.

- 14 Pronocare, verbum, quod, vt dixi, potest  
sumi in genere, & potest sumi in specie, debe-  
-ret in dubio sumi in specie, prout significat  
appellatiouem extra iudicalem, argum. nec.  
Insit. de iur. nat. gen. & ciuili. S. sed ius quæ-  
-dem. vbi ius simile in dubio intelligitur de  
iure ciuili Romanorum. Ea quod verbum,  
quod potest capi vi species, & vi genus, de-  
-bet in dubio capi vi species; refert ex plu-  
-ribus, & sequitur Contard. in l. vnicā. in rub.  
num. 51. vers. & ad hanc. C. si de moment.  
poss. sumi enim verba intelligenda in poten-  
-tiori significatu, vt ex Dec. tenet, & sequen-  
-ter sum supra lib. 1. cap. 62. sub num. 31.  
tamen in definitione appellatiouis, & ex-  
-plicatione verbi, appellare, de quo egimus  
supra, & de quo loquimur l. 1. S. si quis in  
appellatioue. ff. de appell. sumi debet in ge-  
-nere propter subiectam materiam, quia in-  
-greditur vt genus definitionem, & declara-  
-tiouem appellatiouis.

- 15 Ratio cur hec verba, sicut alia pleraque habeant diuerſas ſignificationes, eſt, quia plura ſunt negocia, quam vocabula, l. 4. ff. de preſcript. verb.  
Non tam n ſumi poſſunt in qualibet ſignificatione, ſed in ea ſola, quam ſubieſta

materie admittit.

- 16 His precegnitiis, ſciendum eſt, quod nos agemus de appellatione in penultima, & vltima ſignificatione.  
Præmiſſis iſtis, definiamus quid ſit appellationis.

Laus Deo, B. Virgini Marię, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O II.

### ARGVMENTVM.

De definitione, & quoduplicitate appellationis.

#### S V M M A R I V M.

**A P P E L L A T I O** eſt promotiſio de minori ad maiorem, &c. num. 1.

**ILLATIO** I. appellandum eſt à minori ad maiorem iudicem, num. 3. — Subinferior appellatiſſima à minori ad maiorem iudicem, num. 5.

- ¶ **Ampliator** I. illatio, ut nique de conſuetudine poſſit induci contrarium, num. 6. & quomodo hoc ſi uerum, num. 16. & 18.

**Ampliator** II. ut nique per ſtatutum, n. 7.

**Ampliator** III. ut neque per poſitum, num. 8.

**Ampliator** IV. ut neque ſex cauſarum poſſit appellari ad aequalem, num. 9. — Subampliator ſuam in ſiſte aequali, num. 11.

**Ampliator** V. ut interpoſita ad maiorem notat, etiam ſi ſignorantur, n. 12. — Subampliator ſuam ſi ſit interpoſita ad aequalem, num. 13.

**Ampliator** VI. ut maior minus poſſit appellari ad eundem, num. 14. — Subampliator ſuam ſi muſtari tribunal, n. 15. — Declarator conſuetudine, ut procedat in appellatione à deſinitiuo, num. 16.

- ¶ **Reſtringitur** I. illatio, ut non procedat in appellatione per errorem ad aequalem ſuperiorem, num. 17.  
**Reſtringitur** II. in appellatione ab interloquio

torio ad aequalem, num. 18.

**Reſtringitur** III. in reſcurſu ad idem tribunal, num. 19.

**ILLATIO** II. à Papa, ſu Imperatori non poteſt appellari, num. 20.

**Appellatio** vocatur multis nominibus, num. 21.

**Superior** ſi regis factum inferioris, num. 5.

**Qui vocatur** impediſſe deſinitiuum, num. 21.

**Capitaneus** appellatiſſimus in Vrbe que ſit iurisdicſio, & ad eum appellari à ſenſentia.

**Lot** de voto aſſiſtentiſſimus, & à ſenſentia.

**Senatus** Vrbeſis, num. 22.

**Simulator** eſt ſuperior & maior Capitaneus appellatiſſimus, num. 23.

**Petrſſas** Petenſis eſt minor Capitaneus, à iure tamen ſupremia appellatur ad Petrſſatem, num. 24.

**Prætor** Lucenſis eſt maior Rota Lucenſis, ſi à Prætor appellatur ad Rotam, num. 24.

**Capitaneus** ſuſſiſſia Ciuitatis Senarum eſt maior Rota, num. 24.

**Rota** Manerſenſis ſi iudex, ad quem appellatur à delegato Papa in illa Prouincia, n. 24.

verſ. quæſto.

**Præſectus** eſt minor Conſulis, à Conſulis tamen delegato nteratur appellatio ad Præſectum, num. 25. & quomodo ſit minor, & maior Conſulis, num. 30.

**Epſcopi** habent æqualem dignitatem cum Cardinalibus, ſi à adminiſtrationem minorem, num. 30.

**Adminiſtratio** facit quem eſſe maiorem, num. 30. in fine.

**Indre** aliqui poteſt diſtingui reſpiciſſibus iſſe

maior, & minor aliter, num. 27.

*Interpretatio in dubio fieri debet pro validitate actus, nom. 29.*

*Appellatio non est actus, & sed est ius quoddam*  
*et. num. 31.*

*Appellatio quatuorplex fit, & earum species,*  
*num. 32.*

*Appellatio iudicialis, & appellatio extrajudicialis habent undecim differentias, quæ assignantur, num. 33 & seqq. usque ad num. 46. inclusive.*

*Appellatio legitima quæ dicitur, num. 37.*

*Appellatio frivola, frustratoria, & similis quæ dicitur, num. 38.*

*Appellatio quando datur sine causa, & sine gravamine rehusquitur arbitrio iudicis, num. 39 & quando iudex debet arbitrari esse frivola, num. 40.*

*Appellatio frivola, seu calumniosa, & appellatio legitima quas habeant differentias, num. 51 & 52.*



**P** A N C questionem absolutam tribus articulis.

**PRIMO.** Quid sit appellatio, & quæ inferantur ex definitione appellationis.

**SECUNDO.** Quibus oppositionibus impugnetur definitio, & illationes illius, & quomodo solvantur oppositiones.

**TERTIO.** quatuorplex sit appellatio, & quæ sint earum differentias.

## ARTICVLVS I.

**A** D PRIMVM articulum. quid sit appellatio.

**APPELLATIO** definitur à Doctõibus multipliciter.

Prima definitio, est pronotatio de minori ad maiorem iudicem l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de appell. & relat. Goss. & alij Summistæ in tit. de appell. Glof. in cap. 3. in verbo. officiali. de consuetud. in 6. Abb. in rubr. sub num. 3. verò circa. de appellat. Card. Jacobus. tract. de concil. lib. 1. o. art. 3. num. 1. tom. 1. §. par. 1. fol. 355. & quod hæc sit communis definitio appellationis testatur Rebuff. tract. de appell. num. 1. tom. 3. fol. 475.

Secunda definitio, est sententia à minore iudice late per inuocationem maioris iudicis præteriti iniquitatis rescissio, Azo in fam. C. rub. de appellatione num. 2.

Sed veramque definitionem impugnat Bar. in d. l. 1. sub num. 1. & 2. ff. de appell. & relat.

Tertia definitio, est ius, quo interim prima sententia extinguitur, & interim causæ cognitio ad iudicem superiorem deuolvitur: de hoc prout loquimur de appellatione à diffinita, Bar. in d. l. 1. num. 3. ff. de appell. & relat. quano definitionem late explicat, & ruerit Card. Alex. in rubr. num. 2. & seqq. de appell.

Quarta definitio, vt ex allegata Gl. in cap. 2. de consuet. in 6. refert, & sequitur Franch. in rubr. num. 1. in fine. de appell. est ad maiorem iudicem provocatio ratione gravaminis illati, vel comminati, & ex eo Lancet. tract. de attest. par. 2. cap. 12. de attest. & in non. appell. pend. in praefatione. n. 2. tom. 5. fol. 346. hæcque definitio conuenit appellationi proprie sumptæ, videlicet appellationi iudiciali, quæ interponitur solum à gravamine præterito, seu præfenti, & non à futuro, vide infra num. 43.

Quinta definitio, est provocatio ad maiorem iudicem ratione gravaminis illati, vel inferendi, vt definit Marian. in suo spec. par. 6. ad. 2. in verbo. & quandoque appellatur. num. 1. fol. 460. de hæc definitio conuenit criss appellationi extrajudiciali, Abb. in d. rubr. sub num. 3. in fine de appell.

Reliquas, si placet, definitiones videtur apud Bederod. tract. de appell. par. 1. tit. 7. col. 1. 2. in ora c. & d.

**2** Appellatio ex multis eius attributis multis vocatur nominibus, de quibus Ruginel. tract. de appellat. tit. 1. num. 3. fol. 11.

**3** **INFERO I.** ex hac definitione, appellandum esse à minori ad maiorem iudicem, vt dicit textus in cap. anteriorum. ibi. illo videlicet. 2. q. 6. & scribunt Glof. in cap. 1. verò ad quem. 2. q. 6. Azo in d. rub. de appell. num. 1. 6. verò appellatio debet fieri. Papien. in pract. in forma appell. à sent. diffin. in glof. & ad quicunque. fol. 415. Schenck. in tract. de appell. num. 9. tom. 5. fol. 55. March. tract. de commiss. par. 2. de commiss. appell. cap. 1. num. 2. 5. fol. 7. & quod in iudicio semper sit appellandum ad superiorem tribunalis, à quo appellatur, scribit Abb. in cap. 55. dalcis. num. 5. & num. 9. in fine. de appell. & dicam latius infra quæst. 7. & 8.

**4** Ratio huius illationis est, quia superior debet

debet corrigere, quod fecit inferior, & non de  
conterio, cap. si quis in modo. distinet. 8 r.  
cap. cum inferior. de maior. & obed. Dec. in  
rubr. unum. 7. de appell. Maran. in suo spec.  
par. 6. a. 2. princip. in principio in verbo. &  
quandoque appellatur. num. 3. fol. 460. &  
March. vbi supra, & eleganter Io. Ferrar.  
tract. de appell. lib. 2. cap. 5. num. 138. tom. 5.  
fol. 69. dicens, quod ratio ipsa funder maio-  
rem iudicem appellandū esse, quia vi prior  
sententia emendetur hoc subsidium quaer-  
mus, id quod maiore auctoritate est opus.

5 SVBINFERO ex ista illatione, quod ap-  
pellatio interposita à maiori iudice ad mi-  
nores non valet, sed vitatur ad notam per  
Azon. in rubr. num. 19. ibi. quid autem sit per  
errorem. C. de appell. Spec. ait. de appell. 5.  
nunc tractamus. n. 4. verū, quid si per errorem.  
lib. 2. fol. 189. Bar. in l. 1. §. si quis in appella-  
tione. num. 1. §. 5. & 7. ff. de appell. & rel. Ni-  
cel. tract. de concord. gl. concord. 6. fullen.  
42. num. 84. tom. 18. fol. 194. & Card. Ia-  
cob. tract. de concil. lib. 10. art. 1. num. 37.  
tom. 13. par. 1. fol. 352.

6 AMPLIA. I. eandem illationem, vt ne-  
que consuetudine introduci possit, quod ap-  
pelleretur ad minorem, Glof. in cap. 2. in ver-  
bo. officiali. de consuetud. in 6. Franch. in  
rubr. num. 2. dicens, nō posse introduci, quod  
appelleretur ad minorem iudicem, vel ad pa-  
rem verū, vel fidei, & ibidem Felyn. in princ.  
de appell. Nicell. de concord. gl. con-  
cord. 6. unum. 84. full. 42. tom. 18. fol. 194.  
Card. Iacob. tract. de concil. lib. 10. art. 1.  
sub num. 37. tom. 13. par. 1. fol. 352. Maran.  
in suo spec. par. 6. a. 2. princip. in verbo. &  
quandoque appellatur. sub num. 3. fol. 460.  
Rebuff. tract. de appell. in principio unum. 4.  
tom. 3. fol. 475. Barbat. in rubr. col. 34. de  
fid. inst. quem refert, & sequitur Gigg. ad  
Dec. in rubr. sub num. 7. in verbo. consuetu-  
do. littera de appell. & Mandos. tract. de  
inhib. 24. num. 9. tom. 5. fol. 87. firmans ex  
hoc, non tenere consuetudinem, vt Beneuen-  
ti possit appellari à Gubernatore ad Vicariū  
Archiepiscopi in causis causibus, & Marchef.  
tract. de commut. par. 2. comuni. de appell.  
cap. 1. sub num. 24. & 25. fol. 8. inferens,  
quod Gubernatores Civitatum, seu Præto-  
res terrarum non debent solvere istam pra-  
vam consuetudinem, seu abusum, vt ab eo-  
rum scilicet emissa appellatur ad quosdam iudi-  
ces pedaneos, vt putā Cancellarios Commu-  
nitatum, sequatur ab ipsa Communitatibus

deputatos, dicens, quod Gubernatores, non  
obstante inhibitione dictorum iudicum pe-  
daneorum, debent ad vltiora procedere, ni-  
si sec. & de communi opinione testatur Ma-  
ran. vbi supra.

Ratio huius ampliacionis est, quia consue-  
tudo, quæ introduci, vi minor habear inter  
dictorem in maiorem, non valet, Archidic.  
in cap. inferior. num. 1. distinet. 21. & Dec. in  
d. rubr. de appell. unum. 7. & in cap. distinet. il  
3. num. 25. eodem tit.

Ratio rationis est, quia consuetudo non  
potest tollere substantialia, & falsare astu-  
tes sed de substantialia ampliacionis est, vt ap-  
pelleretur ad maiorem, Abb. in rubr. de appell. sub  
num. 2. & latius ibidem Felyn. in principio,  
Rebuff. tract. de appell. in prefat. num. 4. & 5.  
tom. 3. fol. 475. & dicitur de substantialia ap-  
pellacionis, quia, cum minor non possit con-  
tra iuriam em, appellatio ad maiorem tenuit  
de vento, vt considerat Io. Ferrar. tract. de  
appell. cap. 5. num. 238. tom. 5. fol. 69.

7 AMPLIA. II. vi neque statuto possit in-  
troduci, quia nec statutum potest actus sub-  
stantialium mutare, Rebuff. d. tract. de appell. in  
prefatione unum. 5. tom. 3. fol. 475.

8 AMPLIA. III. vt neque per pactum pos-  
sit appellari à maiori ad minorem iudicem.  
Rebuff. tract. de appell. in princ. num. 4. & 5.  
tom. 3. fol. 475.

9 AMPLIA. IV. vi consuetudine introdu-  
ci non possit, quod appellatur ad aequalē  
iudicem, Glof. in cap. 1. in verbo. officiali. habi.  
sed fissa est vt hic vides. de consuet. in 6.  
Franch. in rubr. num. 2. de appell. Rebuff. vbi  
supra num. 4. tom. 3. fol. 475. Felyn. d. rubr. in  
princ. de appell. dum sentit contra Abbatem  
consuetudinem differens, &c. Ex hinc est,  
quod à spectabilibus ad spectabiles non po-  
test appellari, cap. interorum. §. illo videlicet.  
24. 6. & ibi Glof. in figuracione casus.

10 Ratio est, quia par in parem non habet  
imperium, Card. Iacob. tract. de concil. lib.  
10. sub num. 42. tom. 13. par. 1. fol. 352. &  
Io. Ferrar. d. cap. 5. num. 138. tom. 5. fol. 69.  
dicens, quod par in parem non habet imperi-  
um, nisi omnem magistratus vim dissoluere,  
& Remp. quæ sine eo consilire non pos-  
test, interuentionis expetere velimus.

Contra istam ampliacionē tenet Host. quod  
refert, & sequitur Anel. in cap. roman. n. 6.  
verū, quæro de quibusdam. de appell. in 6.  
& adducit nonnulla Dec. in d. rubr. de ap-  
pell. sub num. 1. quæ mihi non probantur.

SVB-

11. **SVBAMPLIA** hanc ampliationem, vt procedat etiam si sit tantum sit equalis, vt ex Franch. tituli, & sequitur sum. sup. n. 6. ampl. 1. de ideo neq; & Vicario ad Episcopum, neque à consensu admittitur appellatio, Franchio in cap. 66. dilecti. sub num. 32. versum ea. glof. de appell.

12. **AMPLIA. V.** vt appellatio interposita ad maiorem nocere etiam si sit interposita. ignoratur, l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de appell. & relat. Guid. de Suzar. tract. de ord. iudic. num. 119. tom. 3. par. 1. fol. 38. lo. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 5. num. 139. tom. 3. fol. 69. Guid. Pap. eod. tract. de appell. q. 42. sub num. 35. tom. 3. fol. 39. & ita intelligas Franch. in cap. 66. dilecti. sub num. 13. verba ducere tamen & verbi si vero appellatur, de appell. dum corruptè legitur, ad maiorem, quia debet legi, ad maiorem. & quare appellatio eiusmodi habetur pro non apposta, adeoque caueat appellans, vt si nò sit lapsus tempus appellandi, de nouo appell. Bar. in d. 5. si quis in appellatione. num. 7. vers. quare dicitur hic.

13. **SVBAMPLIA** istam ampliationem, vt procedat etiam si appellatio sit interposita ad aequalem, Guid. Pap. vii. supra. Contra hanc subampliationem tenent Gem. in cap. 3. romana. sub n. 8. & Anchar. 6. de appell. in 6. & Card. Jacob. in de obli. lib. 10. ar. 1. n. 37. tom. 13. par. 1. §. 351. admittit, quòd possit tolerari appellatio à patre ad patrem interposita errore interueniente, Non recedat à subampliatione.

14. **AMPLIA. VI.** vt multò minus possit appellari ad eundem iudicem, quia tunc substantia appellationis deficit dupliciter: primo, quia nò appellatur ad superiorem: secundo, quia appellaretur ad eum, qui grauior.

15. **SVBAMPLIA** hanc ampliationem, vt procedat etiam si index à quo ascendit, ad locum iudicis ad quem, vt puta quia Episcopus, lata sententia, & interposita appellatione, promoueretur in Archiepiscopum, quia licet tunc videatur alius, & non index à quo, tamen ex debito tenetur alteri illam causam delegare, & ipse abstinere ab illius cognitione, vt ex Gl. & Bar. referre, & sequitur Franch. in cap. 6. ad hac. col. vlt. q. 4. sub. num. 7. de appell.

16. **DECLARA** eandem ampliationem, vt sit vera in sententia diffinitiva: secus in interlocutoria, à qua potest appellari ad eundem iudicem, vt dixi infra q. 8. n. 73. rest. 2.

17. **RESTRINGE I.** eandem illationem, vt appellatio, interposita per errorem non ad alium maiorem, seu superiorem, ad quem erat appellandum, sed ad aequalem illi inferiori, non sit inuálida, quia iste error non nocet, l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de appell. Guid. de Suzar. tract. de iudic. num. 119. tom. 3. par. 1. fol. 38. Azo in sum. C. de appell. num. 19. lib. quid anem si per errorem. Archid. in cap. anteriorum. num. 18. in fin. & num. 19. n. 6.

18. **RESTRINGE II.** vt non procedat in appellatione, interposita ad interlocutoria, quia potest interponi ad aequalem, qui habet eandem iurisdictionem, vt in appellatione à Vicario ad Episcopum dixi infra q. 8. art. 3. rest. 1. num. 73. Iam potest interponi ad eundem iudicem, vt declarauit ead. q. 8. sub num. 73. 74. & 75.

19. **RESTRINGE III.** vt licet non possit appellari ad eundem tribunalem, quia est appellare ad aequalem, sed ad eundem iudicem, vt dixi infra q. 8. n. 53. tamen potest quandoque recurri ad eundem tribunalem, vt declarauit infra d. q. 8. art. 6. num. 131. & 131.

20. **INFERO II.** à Papa, & Imperatore, seu alio non recognoscente superiorem non potest appellari iuxta ea, quae scripsi infra q. 16. lit. 1. num. 1. & seqq. ad eum.

**DECLARA** vt hae definitio, & illationes firmata habeant locum in appellatione à iudice, procedente iudicialiter, seu extrajudicialiter: sed in appellatione extrajudiciali à parte ad quem sit appellandus, vide infra q. 27. ampl. 12. num. 43. & seqq. ad eum.

## ARTICVLVS II.

**AD SECVNDVM** articulum, 2. Quibus oppositionibus impugnetur definitio, & illationes illius, & quomodo soluantur oppositiones.

Definitio, cuiusque illationes à me firmata possunt pluribus oppositionibus impugnar.

Nam, impugnando particulariter definitionem, dico, quòd tam appellatio, quae est res definita, quam provocatio, quae est definitio, sunt nomina equiuoca, vt de appellationis nomine patet ex his, quae dixi q. praeced. num. 3. & de nomine provocacionis ibidem num. 9. & tamenvillò certum est,

est, quod equivoce ratio definitioni prestat impedimentum, ut scribam Rip. tract. de pef. num. 2. & Arist. 2. poster. cap. 15. & ibi Interpretes, & dixi sup. lib. 1. cap. 2. num. 2.

Respondeo huic oppositioni, quod in casu nostro tollitur equivoco ex verbis adiunctis, & possit loco differentia, & ex ipsa materia subiecta.

Oppono etiam contra illationes, & consequentes contra ipsam definitionem, quia in multis casibus appellatur ad iudices inferiores.

- 22 Primo enim hic in Urbe in foro Capitolino habemus Capitanei appellationum, qui est iudex ordinarius, cognoscens regulariter causas appellationum, nullarum, & iniquitatum, quarumcumque sententiarum tam civilium, quam criminalium, & mixtarum, lacrarum in prima instantia à Senatore, illudq. iudicibus, & quibuscumque officialibus Capitolinis, seu iudicibus, vel arbitris iudicibus, ut disponunt nova statuta, seu reformationes Urbis lib. e. cap. 66. & 67. & notati lib. 2. cap. 24. n. 1. & infra quest. 8. num. 34. & seq. hancque cognitionem habet etiam sententia esset lata de voto rotuli Assistenti. Et quod etiam olim à senatore Capitanei appellacionum, scribit Mandos. tract. de communi in communi. 17. appellacionum in prima instantia, in verbo. aliquid aliter. fol. multi & citans statuta antiqua lib. e. cap. 173. & seq. quem refert etiam, & sequitur Roginet. tract. de appell. 5. 2. cap. 2. sub n. 23. vers. à sententia senatoris. roma. & quod à Senatore appellatur ad iudicem Capitolinum, qui est ordinarius omnium appellacionum, notat etiam Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 1. num. 4. in fine, & idde que scripsi infra q. 16. limit. num. 1.

- 23 Et tamen Senator est superior, & maior Capitaneo appellacionis, etiam in longè maiori dignitate, & iurisdictione, ut patet ex eisdem nou. stat. Urb. lib. 1. cap. 3. ubi agitur de electione Senatoris, & ex cap. 5. ubi agitur de electione Capitanei. & ex cap. 178. & 179. ubi Senator datur iurisdictione cognoscendi sententiam, latam à Capitaneo, quod notum est infra quest. 8. num. 139. vers. à capitaneo, hancque Senatoris maiorem dignitatem notum etiam lib. precedenti cap. 9. num. 793. imò tanta est Senatoris dignitas, ut ab ea appellari non debe-

ret secundum aliquos, quos citat infra q. 16. limit. 4. num. 1.

- 24 Secundo Pius exstat consuetudo, ut à Capitaneo appellatur ad Pontificem, qui est minor Capitaneo, sicut aduertit Dec. in cap. referentes. vers. secundò respondetur. num. 23. de prebend. & in ciuitate Lucensi à Prætoribus appellatur ad Rotam in causis appellabilibus, & in ciuitate Senarum à Capitaneo insinuat ad Rotam, & tamen Prætor, & Capitaneus iustitiam sunt digniores, & procedunt Rotam.

Tertio à Rege quandoque appellatur ad Ducem, ut dixi infra quest. 16. limit. 5. num. 9.

Quarto ab Episcopo appellatur ad secularem, ut dixi infra quest. 8. num. 92. & seq. & tamen secularis est inferior Episcopo per ea, que scripsi d. quest. 8. num. 101.

Quinto in Provincia Marchia à Delegato Papæ appellatur ad Rotam Maceratensem, & tamen Delegatus Papæ non habet supra se alium iudicem, quam ipsam Papam delegantem, Marc. Ant. de Amadecis. 47. per totam.

- 25 Sexto in textu in l. e. S. si quis in appellatione, roteratur appellatio, facta à delegato Consulis ad Præfectum, & tamen Præfectus est minor Consule, & consequenter minor etiam delegato Consuli, Bar. in d. S. si quis in appellatione num. 2. & quod iudex ad quem possit esse minor in quibusdam iudicibus & quo, scribit Mandos. tract. de iurisdictione. quest. 100. num. 3. tom. 5. fol. 109.

His non obstantibus, verè sunt illationes, & definitio.

Nam huic oppositioni, & adductis in ea usque ad id, quod adduxi sexto loco exclusiue, respondeo, quod omnia sunt vera, sed non obstant, & quia illa conclusio, quod consuetudine introduci non possit, ut appellatio ad minorem, vel parem, procedat, nisi consuetudo, vel statutum disponeret, quod ille talis iudex in ipso actu appellacionis consensat maior, & ita limitatur illa conclusio, Franch. in rubr. num. 15. vers. & adde prædictis & ibidem Dec. num. 8. & seqq. ibi. limitatur tamen. de appell. ubi de communis opinionione. & quod possit ex consuetudine appellari à maiori ad minorem, quod consuetudo faceret illum in eam appellacionem maiorem, refert, & sequitur Rebuff. tract. de appell. in præfat. num. 6. tom. 3. fol.

- 26

fol. 47. 6. & quod possit de consuetudine appellari ad æquale, quoniam consuetudo illi æqualis facit maiorem in illo articulo appellationis, scribit Gemin. in cap. 3. romana. sub num. 8. verſ. gloss. super verbo de iure. de appell. in 6.

At quando statutum, consuetudo, seu lex deferat appellationem ad iudicem minorem, ex necessario antecedenti facit illum maiorem in causa appellationis per ea, quæ adducit Dec. in cap. 7. referre. verſ. secundo responderem. num. 1. 2. in fin. & num. 1. 3. de præben. & latius d. rubr. de appell. sub num. 1. 2. & seqq. verſ. vltimus etiam. ubi tamen ea non sequitur.

Ratio est, quia qui vult consequens, intelligit velle omne necessarium antecedens ad illud, ut dixi lib. præced. cap. 9. num. 763. & 764. in fine.

27 Et quod vnus iudex possit vno respectu esse maior, & alio respectu minor, norat Bar. in l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de appell. quem refert, & sequitur Dec. in d. cap. referre. num. 1. 3.

Contra istam solutionem facit illatio, quæ deducit Dec. d. rubr. de appell. sub num. 22. verſ. vltimus, dicens, quod contra ista solutione Glossæ, ex qua, & alijs formæ primæ ampliationem sap. num. 6. inferitur, distant Glossæ ampliationem, ex ea sumptam, non posse verificari, quia si consuetudo eo ipso, quod deferat appellationem ad minorem iudicem, facit illum maiorem; falsò ponitur ampliatio, quod de consuetudine non possit introduci, ut appelletur ad minorem iudicem: nam potest, si facit eo ipso maiorem; Vnde Dec. in ead. rubr. de appell. sub num. 1. 4. ibi. sed tamen. & num. 1. 5. & 1. 6. tollendo istam Gloss. seu ampliationem, scribit, non esse verum, quod iudex minor fiat maior eo ipso, quod ad eum de consuetudine deferatur appellatio; quia, inquit, cum non appareat, quod consuetudo deferat appellationem cum hac intentione faciendi eum maiorem, præsumendum est, quod sit consuetudo erronea, credens, quod sit maior. secus (inquit) est, si appareat de intentione consuetudinis.

Hanc solutionem, & solutionem Decij impugnatur Neut. Gemin. in eadem rubr. de appell. prout in eadem rubr. ad Dec. notat Aldob. in verbo, simulando.

28 Solue iuristæ istud contrarium, & dic, quod ampliatio, quam posuit supra num. 6.

debet intelligi, ut loquatur de consuetudine, quæ velle deferre appellationem minori, ut minori, non faciendo eum aliter maiorem; hæcque intelligentia eo sustinetur fundamento, quod nimirum sunt præsupponendi termini habiles, ita quod proutdum d. ita reprehensionem non merentur, ut loquendo de legibus, & de interpretatione statuti, scribit Bal. cons. 111. §. 7. per statutum. lib. 4. & de decretis iudicum Craut. conf. 3. iudex. num. 1. 2. & apertius conf. 5. tria sunt. num. 1. 4.

Difficulus posset remanere, an consuetudo, deferens appellationem alicui minori, præsumatur eam deferre ignoranter, sique non meretur, tanquam erronea, vel præsumatur deferre scienter, volens facere illum maiorem, sique remanet valida.

Resp. quod præsumitur deferre hoc vltimo modo, videlicet, scienter, & mouetur pluribus rationibus.

Prima, quia difficile est præsumere ignorantiam in consuetudine, quæ habet tacitum consensum totius populi, & versatur circa factum præsens, & quilibet appellans tenetur indagare iudicem maiorem, ad quem debeat appellare, quæ omnia operantur, ut limitetur regula, sumpta ex cap. præsumitur ignorantia de reg. iur. fo. 6. & ex alijs, congestis per Mascard. tract. de probat. concl. 879. ignorantia. in princ. lib. 2.

29 Secunda ratio est, quia in dubio debet fieri interpretatio pro validitate actus ad congesta per Rolan. à Vall. conf. 8. in præsent. num. 22. de seqq. lib. 1. & sic debemus interpretari, ut deferat scienter.

Tertia ratio est, quia valet argumentum à statuto ad consuetudinem: ambulans enim pari passu, Remig. de Gonny. tract. de chris. sub lib. q. 61. in fine. num. 64. tom. 1. par. 2. fol. 183. Sed quando ex dispositione statuti à maiori appellatur ad minorem, ut in statuto Capitulano, à nobis relato supra. n. 22. tunc non disputatur de ignorantia, vel scientia statutorum, seu statuti: ergo idem dicendum est in consuetudine.

Infuso ex his rationibus, veram non indistinctè videri restrictionem, quam dat Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. appell. cap. 1. sub num. 3. fol. 8. dicens, quod illa consuetudo deferendi appellationes à Gubernatoribus ad iudices pedaneos, ut reuli supra sub num. 6. non est obseruanda, nisi id esset concessum ex privilegio à

B Sede

Sede Apostolica: nam hæc restrictio procedit præsuppositio, quod illa consuetudo, seu præscriptio sit inducta sine scientia Principis, contra quem inducitur illa consuetudo, & consequenter tunc illa consuetudo non tenet ex defectu scientiæ eius, contra quem inducitur: at non præsupponitur consuetudinem ex omnibus suis numeris absolutam, quia alias non dicitur consuetudo.

- 30 Ad sexti oppositio: de l. t. §. si quis in appellatione. ff. de app. & rel. resp. verum esse, quod Confal est maior Præfeco quantum ad dignitatem, sed non quantum ad administrationem, sicut in similibus, quod Episcopi habent æqualem dignitatem cum Cardinalibus, sed non habent æqualem administrationem, quia Cardinales sunt de Consistorio Papæ, &c. Bar. in d. §. si quis in appellatione. num. 3. & ideo sunt digniores, Staph. de grat. expect. vel. videntur est nunc de sexta parte principali. num. 29. fol. 289.

Et quis dicitur maior, seu etiam superior respectu administrationis, ut scribit Rebuff. tract. de appell. in prin. 7. tom. 3. fol. 476.

RETENTA ergo definitione appellationis.

- 31 DECLARA pro maiori eius cognitione, appellationem non esse actionem, non officium iudicis, neque executionem, sed ius quoddam ab his separatum, ut ostendit Bar. in l. i. num. 4. vel. iuxta prædicta. ff. de appell. & rel. quem refert, & sequitur Papien. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gl. faulse & esse nullum. num. 6. fol. 409. & tunc Card. Alex. in rub. sub num. 26. vel. sed opere repositio de appell.

### ARTICVLVS III

AD TERTIVM articulum. Quo-  
plex sit appellatio, & quæ sint earum differentie.

- 32 Resp. quod Bar. in l. 1. sub num. 4. vel. secundo quero. ff. de appell. & rel. dividit eam in tres species: quædam, inquit, est appellatio à diffinitiva: quædam est ab interlocutoria: & quædam est appellatio ab alijs actibus extrajudicialibus. Sed in die, appellationem posse dividi in duas species principales: Alia enim dicitur appellatio iudicialis: Alia extrajudicialis, ut dividunt Franc. in rub. sub num. 1. de appell. in 6. Jo. Ferrar. tract. de appell. cap. 3. num. 16. tom. 5. fol.

64. Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 1. cap. 11. num. 1. fol. 84. & ita sentit aperte Spec. iii. de appell. §. ante omnia. & §. etiam videre. lib. 4. fol. 71. & 72. in quibus agit de vitæque species: & ab hac divisione nemo discedit.

De formula utriusque appellationis vide Spec. vbi supra.

Rursum vitæque species subdividitur in plures alias species: Alia enim dicitur appellatio legitima: Alia dicitur appellatio frivola, seu manifestè frivola, frustratoria, seu calumniosa, prout hanc divisionem facit etiam Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 1. cap. 13. num. 1. fol. 95. Rursum appellatio iudicialis dividitur in alias duas species, alia enim dicitur appellatio à sententia diffinitiva: alia dicitur ab interlocutoria, Franc. in d. rub. sub num. 1. de appell. in 6. & illa vel ab interlocutoria ante contestationem lris, vel post contestationem lris, & quandoque etiam post sententiam diffinitivam. Vel secundum Card. Alex. in rub. num. 10. in fine, & n. 13. vel. & illa. & n. 14. de appell. est quadruplex: Antijudicialis, quæ interponitur ante lris contestationem. Intrajudicialis, quæ interponitur inter lris contestationem, & sententiam diffinitivam. Indicialis, quæ interponitur à sententia diffinitiva: Postjudicialis, quæ interponitur post executionem, puta ab excois executionis. Rursus alia, quæ inducit effectum devolutivum solum alia, quæ inducit & devolutivum, & suspensivum.

Ut singulas has species cognoscamus, debemus cognoscere earum differentias, & effectus: videamus igitur in primis differentias inter appellationem iudicalem, & appellationem extrajudicalem, quas differentias collegimus ordinatè Abb. in cap. 51. bonæ memoriæ. not. vii. num. 7. & seqq. Car. Alex. num. 54. in 3. q. princip. & Dec. not. vii. num. 17. num. 20. & seqq. de appell. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 1. cap. 11. num. 3. & seqq. fol. 86.

- 33 Prima ergo differentia est, quod appellatio iudicialis dicitur propriè appellatio, ut si ribant Jo. Ferrar. de ap. 3. num. 16. in fine. & Contar. in l. unica. lit. 35. num. 2. in fin. ibi. secundo quia. C. si de monea. poss. & quod sit propriè appellatio, ideoque in materia poenalis, odiosa, seu aliter stricta sub nomine appellationis non comprehendatur, nisi appellatio iudicialis, scribunt Abb. Dec. Corn. & alij, quos retuli, & sequuntur. sicut. quæst.



quæst. præced. num. 8. vers. comprobatur.

At appellatio extrajudicialis non est propriè appellatio, testibus Innoc. Dec. Gomci. & Bred. quos reuol. & sequutus sum d. quæst. præced. num. 5. & ita tenent omnes: unde hæc appellatio dicitur provocatio, Innoc. in cap. 5. cum sit romana, num. 1. & Abb. num. 2. in fine, rursus Abb. in cap. 5. bonæ memoriæ. num. 5. & 8. & Dec. num. 20. in 2. differentiâ, de appell. & Contrad. l. i. num. 3.

- 34 Secunda differentia est, quod appellatio iudicialis dicitur in iudicio, seu interponitur ab actu iudiciario, Abb. & Dec. ubi supra, quia appellatio, propriè sùp̄o vocabulo, interponitur in iudicio, cum appellatio non fiat, nisi causa iam coepta, Innoc. in d. cap. 5. cum sit romana, num. 2. Abb. sub num. 21. vers. opp. & videtur de appell. & ideo tunc dicitur appellatio iudicialis, seu in iudicio, quando processu citatio & alias appellatio ante citationem non dicitur iudicialis, Domin. de Sau. Gemin. in cap. 1. num. 4. vers. quæro quando, & Franch. num. 2. in fine de appell. in 6.

Sed appellatio extrajudicialis, seu provocatio in extrajudicio, & in causa non coepta, unde dicitur provocatio ad causam incipientiam, Innoc. in d. cap. 5. cum sit romana, sub num. 2. & Abb. num. 21. in fine, & lo. Ferr. traç. de appell. cap. 3. num. 57. tom. 5. fol. 64. & quod appellatio extrajudicialis hæc, non adhuc interdicta causa in iudicio, & sit veluti præuia ad licentiam inchoandam, ideoque habet, in citationis, scribit Greg. Tolof. traç. de appell. lib. 2. cap. 18. sub num. 3. vers. prima differentia. fol. 86. & quod appellatio, quæ interponitur ab actu gesto per iudicem ante citationem, non dicitur iudicialis, scribit Gemin. d. cap. 1. num. 5. vers. nota incidenter. de appell. in 6.

- 35 Tertia differentia est, quod omnia gesta, pendente appellatione iudiciali, reuocantur per vixim attentati, vi reuol. & sequutus sum infra quæst. seq. num. 48. & seqq. Secus est in appellatione extrajudiciali, quia regula est, quod gesta, appellatione extrajudiciali pendente, valent, & non sunt nulli, aut attentati, Abb. in cap. 51. bonæ memoriæ. sub num. 10. & Dec. num. 34. & 35, vterque in 2. differentiâ, & Franch. num. 29. & seqq. de appell. qui tamen procedit per multas conclusiones, & declarationes, sicut facit etiâ Lancel. traç. de attenti.

pal. 2. cap. 1. 2. de attenti. & in nou. appell. p. d. l. i. 3. princ. n. 3. & seqq. tom. 5. fol. 362. ad quos, late exannatæ hæc regulæ, re remitto.

- 36 Restringe tamen hæc differentiam, dū dicitur, non reuocari ea, quæ sūt gesta, pendente appellatione extrajudiciali, vt nō procedat quod illud gestum est cōtra ipsam appellationem, quia illud venit reuocandum, cetera autem alia, quæ sērunt, non reuocantur, quantumvis appellatio iustissima esset, Franch. in cap. 1. sub. n. 4. vers. vltimo tene mīti. de appell. hancq. differentiam vt supra restrictiōe notat etiam Contr. in l. vnica. limit. 25. num. 15. versus finem. C. si. de momen. poss. 37 Ratio huius differentie, quare in appellatione iudiciali reuocentur omnia per viā attentati, siue sint contra ipsam appellationem, siue non, & in appellatione extrajudiciali reuocentur solum ea, quæ sunt facta contra ipsam appellationem, est, quia appellatio iudicialis etiam in vno articulo suspendit iurisdictionem iudicis in totum, & quod totam causam, & ex quō iurisdictionis est suspensio in totum, ideo etiā, quod attentata reuocantur sicut in appellatione extrajudiciali, cum ibi non sit suspensio iurisdictionis, ex quō extrajudiciali re proceditur, propter hoc est, quod non reuocatur, nisi id solum, quod esset factum in grauamen appellationis, & sic contra appellationem, teste Innoc. quem refert, & sequitur Franch. sub d. num. 4. & in cap. 51. bonæ memoriæ. num. 29. vers. decimo tertio dubitatur. & num. 31. de appell. & adde, quæ scripsi infra q. 17. limit. 47. memb. 2. num. 1. & seqq.

Contra istā differentiam, & eius rationem, confutando propter Abb. & Franch. qui eam adducunt, scribit Dec. in d. cap. bonæ memoriæ. num. 34. in fine, ibi prædictis non obstantibus, & num. 35. & 36. ubi sustinendo opinionem Anonij de Butr. scribit, quod etiam in iudicialibus suspenditur illud tantum, quod est contra appellationem, quā, inquit, ratio, quæ consideratur in appellatione extrajudiciali, videtur procedere etiam in iudiciali, quia appellatio, quæ pendet in vna causa, non suspendit iurisdictionem iudicis à quo in alia causa contra ipsam appellationem, ergo, inquit, idem dicendum est, quando articulus appellationis est separatus à causa principali.

- 38 Quarta differentia est, quod appellatio iudicialis non fit nisi à iudice, Abb. in cap. 5. cum sit romana sub num. 21. vers.

opp. & videatur. de appell.

Ar appellatio extrajudicialis fit dupliciter: aliquando enim non appellatur à iudice, sed à parte extra iudicium: aliquando à iudice, sed extrajudicialiter procedente. *Franch. in rap. 51. bonae memoriae. sub num. 16. fol. 5. vers. in gl. in fin. de appell. Marian. in suo spec. par. 6. tit. 1. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 278. in fine. fol. 501. Laurela tract. de arbit. par. 1. cap. 1. 2. de arbit. & inuou. appell. pend. l. mir. 3. p. m. r. p. u. m. 1. com. 5. fol. 362. & Rugin. tract. de appell. 5. 2. rap. 3. num. 1. q. vers. interponitur.*

39 Hæcque appellatio extrajudicialis, interposita à grauamine illato à parte, habet viam citationis, vt retuli, & sequitur sum infra q. 17. ampl. 12. num. 43. & si q. & habet viam conventionis, vt retuli, & sequitur sum infra sub num. 46.

40 Quarta differentia est, quod in appellatione iudiciali necessario per debent apostoli, Abb. in d. cap. 51. bonae memoriae. sub num. 8. differ. 4. & in appellatione iudiciali intelligas rap. ab eo. de appell. in 6. Rot. Spec. Cassad. & romana conclusionem, quod posui infra q. 13. num. 34. art. 3.

At in appellatione extrajudiciali quando apostoli sine potendi, & quando non, dixi infra d. q. 13. num. 31. & 32. extens. 4. & 5.

41 Sexta differentia est, quod in appellatione iudiciali requiritur, quod praecesserit grauamen ex causa vera, & legitima, Abb. in rap. 1. r. bonae memoriae. sub num. 7. in prima differentia, Franch. sub num. 17. fol. 5. vers. quarto quia, & Dec. sub num. 17. not. ult. de appell. Felyn. in rap. 1. sub num. 3. consideratione 1. eod. tit. de appell. & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 1. cap. 1. num. 8. differ. 6.

Secus est in appellatione extrajudiciali, quia sufficit, quod causa sit verisimilis, & probabilis, Abb. Franch. Dec. Felyn. & Gregor. Tolos. in locis supra proxime citatis, & idem Franch. in eod. rap. 51. bonae memoriae. sub num. 17. vers. et conclud. ubi. unde potest appellari ne aliquis.

Ratio differentiae est, quia appellatio iudicialis interponitur à grauamine de praeterito secundum eos, quos citavi in seq. differentia, sed appellatio extrajudicialis interponitur à grauamine futuro, & ideo sufficit, quod appellatio fundetur in causa, quae tunc

potest appellationis sit verisimilis, Felyn. ubi supra, vt patet, verisimiliter rimad grauam in possessione alius rei, licet adhuc non sit grauatus, nihilominus posuit extra iudicium appellare, Abb. d. num. 7. in fine: vel si quis audiuit, factum fuisse sermonem de actu faciundo in eius damnum: sufficit quod appellet ex causa verisimili, & probabili, Felyn. ubi supra.

Rationem aliam recenset, & impugnat Dec. in dicto cap. bonae memoriae. sub num. 17.

42 Decreta differentiam esse inter probationem aucte appellationis iudicialis, & probationem aucte appellationis extrajudicialis, quia in appellatione iudiciali sola oblatio probationis iustificat appellationem, licet non probeatur veritas grauaminis, Abb. in cap. 51. bonae memoriae. num. 8. differ. 3. Franch. num. 41. r. onr. 18. Card. Alexan. sub num. 54. differ. 6. de appell. & Felyn. in cap. 1. sub num. 2. versus finem. ubi. sed quando appellatur à iudice. eod. tit. de appell.

Secus est in appellatione extrajudiciali, quia sola oblatio non sufficit, sed debet aucta, in ea expressa, verè probari, Abb. Franch. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis, & larius Felyn. d. cap. 1. num. 2. vers. dum dicit. de appell.

43 Septima differentia est, quod appellatio iudicialis non interponitur à grauamine futuro per ea, quae scripsi infra quæst. 5. art. 2. ampl. num. 101. sed interponitur à grauamine praeterito, Abb. in rap. 51. bonae memoriae. sub num. 10. differ. 9. Franch. sub num. 16. vers. primo in forma. de appell. Naze. r. ouf. 606. approbo. in fine, num. 4. vel à grauamine praesenti secundum Franch. d. rap. bonae memoriae. sub num. 17. vers. sed r. conclud. de fir. ubi. solum in hoc est. dum scribit, quod in appellatione iudiciali requiritur, quod experimatur grauamen de praesenti.

Extrajudicialis verò appellatio interponitur ratione aucte de futuro, quia tunc timeat grauari, Abb. Franch. & Naze. in locis supra proxime citatis, & Contrat. in l. vnica. finit. 25. sub num. 2. C. si de moment. possit. & quod in extrajudicialibus possit appellari à futuro grauamine, scribit idem Franch. in rap. 1. 8. consilium. il. 1. sub num. 4. vers. quid autem sit. & in cap. 63. dilecto. not. 3. vers. de quo tamen. de appell.

Octaua differentia potest ex ista praecedenti declaratione.

Nona

**Nona** differentia est, quod ad appellandum iudicialiter admittitur etiam extrajudicialiter, ut reul, & sequens sum infra q. 5. num. 6. vers. declar.

Sed non admittitur ad appellandum extrajudicialiter, nisi iudicium, quos citans, & sequens sum d. q. 5. num. 6. & seq.

**Decima** differentia est, quod appellatio iudicialis est licita tam de iure canonico, quam de iure civili, & hoc transit sine controuersa.

Sed appellatio extrajudicialis, au si licita etiam de iure civili, non transit sine controuersa, quantum teneamus etiam de iure civile esse licitam, vide infra q. 17. ampl. 10. num. 36. & seq.

**Vndecima** differentia, quam apud alios, q. collegit differentias, non inueni, est quod appellatio iudicialis sepe interponitur ad superiorem tribunalis, à quo appellatur, ut reul, & sequens sum q. preced. num. 3.

At appellatio extrajudicialis interponitur etiam ipsa ad superiorem iudicis, quando appellatur à iudice extrajudicialiter procedente per ea, quæ scripsi de definitiue appellations d. q. preced. num. 1. Sed si appellatur à parte: tunc, quia eiusmodi appellatio affanctatur naturam conuentionis, ut ex Abb. & Guil. reul, & sequens sum infra q. 7. limit. 15. vers. reul, & seq. num. 108. & n. 5. exten. 1. & habet vim citationis, ut reul, & sequens sum infra q. 17. ampl. 12. vers. declar. num. 43. ideo aduertendum,

est, quod isto casu quando appellatur à parte debet interponi non ad superiorem alium iudicis, quia nullus iudex procedit, sed interponitur ad iudicem ordinarium appellum, si appellans petit sibi iudicium fieri de appellatione: nam actor sequitur formam: secus est si appellans provocat, ne teneatur in iure suo, quia tunc in veritate, & reus, & considerata origine, & re ipsa & ideo provocatur ad iudicem ipsius provocationis, ut si sibi Abb. quem reul, & sequens sum infra d. q. 7. num. 108. ubi videas.

Reliquas differentias, si quæ supersunt, vident apud citatos, & quas consentientias habent appellatio iudicialis, & appellatio extrajudicialis colliguntur Franch. in cap. 5. r. bonæ memoriæ. num. 16. & seq. per totum vers. glossam fin. & Card. Alex. vers. fin. num. 55. in 4. q. princip. de appell.

Appellatio extrajudicialis in quibus casibus admittatur vide declarationem, quam

posui infra q. 17. ampl. 10. num. 39. ubi citavi, qui eos ponunt.

**VIDE A M V S** nunc, quæ dicatur appellatio legitima, & quæ frivola, & alia, de quibus supra.

**47** Appellatio legitima dicitur illa, quæ interponitur ex tali causa, quæ, si esset probata, repararetur causa legitima, Contar. in l. vnica. q. 4. num. 14. C. si de momen. poss.

**48** Appellatio frivola dicitur illa, quæ est vana, & inanis secundum Gemin. in cap. 5. cum appellacionibus. num. 5. vers. quæ quod importet, & Franch. num. 5. de appell. in 6. seu appellatio frivola dicitur illa, in qua nulla exprimitur causa, vel expellitur minus legitima, cum appellatur ab interlocutoria: seu est reprobara, aut falsa, Corn. conf. 193. pro decisione pñi dubij, in fine num. 17. lib. 2. in appellatione enim ab interlocutoria debet exprimi talis causa, quæ, si foret probata, reparetur legitima, alias appellatio non tenet, Franch. in cap. 59. ut dicitur, sub una. 1. vers. secundo tene inter. de appell. seu appellatio frivola, frustratoria, seu remota, quæ significat appellatiouē vanā, inane, & sine iusta causa interpositam, dicitur illa, quæ interponitur sine legitima causa, vel quando quis non gratias appellat, Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, num. 347. vers. quæ autem dicatur, fol. 309. seu quando uō inferitur causa rationabilis, Contar. in l. vnica. q. 4. num. 37. C. si de momen. poss. vel nullā habet causam expressam, vel non legitimam, vel si legitimam, tamen manifeste falsam, seu calumniosam, Contar. ead. quæst. 1. num. 39. & dixi supra lib. 2. cap. 97. num. 85. vers. verum circa. hanc. verbum enim frivolum importat eandem, vel inutile, Gemin. d. cap. cum appellacionibus num. 5.

**49** Quando appellatio dicitur sine causa, & sine gravamine relinquuntur arbitrio iudicis, ut ex Pegn. Menoch. & Moder. reul, & sequens sum d. cap. 97. sub num. 85. & consequenter arbitrio iudicis relinquuntur quæ appellationes dicuntur frivole, ut ex Contar. reul, & sequens sum infra q. 17. limit. 4. memb. 7. reul. 1. princip. num. 103. in fine.

**50** Iudex non debet appellationem arbitrari frivolum, nisi eam, quæ notorie apparet iustitiam, & calumniosam: illa enim appellatio dicitur frivola, quæ est manifeste frivola, alias quan-

quando non apparet manifestè frivola, sed remaneat disputandum, an sit frivola, non dicatur frivola, argumento eorum, quæ scribit Alber. de Ros. in l. 4. §. 1. cum. num. 2. ff. de viur. &c. dicens, appellationem frivola, & frustratoria esse, quando hoc est in evidenti. puta, inquit, aliquis appellavit contra electum, dicens cum monachum, & apparet contrarium, frivola, quod habet duos oculos: item si quis appellaret, ne quis pemonidus, literatus, vel honestus eligatur, alius, inquit, appellatio expressè reprobatæ à iure: item dicitur frivola, quando appellas post lapsos decem dies, & vide quæ scripsi d. cap. 97. sub num. 85. ubi posui nonnulla alia exempla appellationis manifestè frivole.

Appellatio calumniosa dicitur non solum illa, quæ in eius interpositione apparet talis, sed etiam illa, quæ talis detegitur in fine causæ.

11. Ille appellatio, legitima, frivola, & calumniosa habent aliquas differentias.

Prima differentia est, quod appellatio legitima admittitur, & habet effectus, de quibus scripsi q. seq.

At appellatio frivola iustitia non deservit, nec iudex debet deferre, vide infra q. 17. limit. 36. princip.

Et hoc procedit etiam si appellatio frivola interponatur à diffinitiva, quare licet expressio causæ in appellatione à diffinitiva non sit necessaria per ea, quæ retuli, & sequuntur sum infra q. 4. cum 25. tamen, si in appellatione exprimitur causa frivola, appellatio vitatur, ut puta, si dicat, appello, quia talis digito non tango, Gem. in cap. 1. §. 1. quæ in fin. & Franch. in §. post hæc. in fine. n. 10. de appell. in 6. & Contar. lo l. vicia. q. 1. num. 13. & seq. C. si de muner. poss. & sic illa conclusio, quod inceptus libelli non vitatur in casu, quo libellus non est necessarius iuxta ea, quæ retuli, & sequuntur sum supra lib. 1. cap. 50. sub num. 15. & 16. non applicatur causa frivola, expressè in appellatione.

Item iudex, admittens appellationem frivola, peccat, ut retuli, & sequuntur sum infra q. 17. limit. 4. cum. 3. & limit. 36.

Amplius potest iudex à quo frivola appellante excommunicare, tanquàm contumace, Abb. Franch. Card. Alex. & Dec. in cap. 54. sollicitudinem. not. 1. cum. 1. de appell.

52. Secunda differentia est, quod appellatio, quæ est legitima, & talis apparet eam in fine causæ, dum iustificatur causa si avaris, operatur, ut iudex ad quem debeat recurrere sententiam iudicis à quo.

At appellatio, quæ in fine apparet fuisse calumniosam, operatur, ut appellans debeat condemnari in expensis, & puniri etiam pena pecuniaria in causa civilis, sed in causa criminali perdu liam, & notatur infamia, ut scribit Franch. in cap. 59. ut debitus. sub n. 43. versus finem. vers. in gl. in ver. in expensis, de appell. & quod succumbens in articulo appellationis debeat condemnari in expensis illius articuli, patet in d. cap. ut debitus. & ibi Franch. sub num. 45. vers. in gl. penult. & quod appellans frustratorie remittatur ad iudicem à quo, & condemnatur in expensis, notat Gem. in cap. 1. §. quod si appellatur. num. 1. de appell. in 6.

Sed quicquid sit de iure civili, de iure canonico calumniosus, vel temerè appellans puniatur solum condemnatione expensarum, ut refert, & sequitur Franch. d. n. 43. in fine, & ita videmus servari de consuetudine.

Et an debeat condemnari in expensis, si opus alicuius doctoris fuerit pro ipso appellante, vide eundem Franch. d. cap. ut debitus. n. 44. vers. secundo adducit. Sed nos in Rom. Curia videmus indistinctè condemnari in expensis.

De appellatione à diffinitiva, de appellatione auctoritate interloquutoria, & de eorum differentijs videbis infra in diversis locis, videbis, ceter quæst. 4. num. 9. num. 25. & seq. & q. 17. limit. 47. & sparsim in pluribus locis.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O I I I.

## ARGVMENTVM.

De fine, &amp; effectibus appellationis.

S V M M A R I V M.

**APPELLATIO** ad quid fuerit instituta, num. 1.**Appellaturis** remediis litigantes, & iudices qualesque abutuntur, num. 2.**EFFECTVS I.** appellationis, II. ut commissio appellationis non possit impetrari, nisi praesens appellationis, num. 3. — In dubiis tamen praesumitur processisse, num. 4.**Commissio** appellationis etiam si non fuerit appellatum, dummodo in commissione adfit clausula (quam, & quas) num. 5. & seqq. — Vt causa sit commissum cum toto negotio, num. 8. — Et tamen magis, quam de in la adfit etragua clausula (quam, & quas) & (cum tot negotio principali) num. 9.**Processus** causa appellationis, commissio non interposita appellationis, dubiis, praesumptio commissio cum clausula (quam, & quas) haberi terminos substantiales prima iudicialia, num. 10.**Index** ordinarius appellationis non potest habere, nisi prius sibi constituerit de legitima appellatione, num. 11. — Hoc non fit utur in Tribunalis Auditoris Camera, num. 12.**Clasula** (quam, & quas) operatur, ut index appellationis possit, omisso articulo appellationis, aggredi negotium principale, num. 6. — Et appellatio posita prosequitur, omnia cum prima, licet causa appellationis sit deserta, num. 7.**Clasula** (quam, & quas) non mutat indicium conceptum seu etragua, num. 10. vers. confirmatur.**EFFECTVS II.** Appellatio deuoluit causam, & iurisdictionem, num. 13.¶ **Extenditur I.** in effectum, ut deuoluit iudicialia, num. 14.**Extenditur II.** etiam si appellatio sit interposita a sententia nulla, num. 15. — Declaratur effectus, dummodo appellatio sit in iusta causa, & legitime interposita, sub

eod. num. 15. vers. declara.

**EFFECTVS III.** Appellatio suspendit iurisdictionem iudicis à quo, & num. 16.¶ **Ampliatur I.** ut habeat locum etiam in terminis ad appellandum, num. 17.**Ampliatur II.** ut suspendat effectum sententiae, irabentis scilicet executionem, num. 18.**Ampliatur III.** ut suspendat, siue iudex à quo admittat appellationem, siue non, num. 19.¶ **Limitatur I.** ut non procedat in his, quae sentiuntur in faciliorem iuriam, & fauorem appellationis, unde iudex à quo potest pendenti appellatione, facere multa, num. 20.**Primo** potest decernere, an sit, vel non sit deferendum appellationi, num. 21.**Secundo** potest responderi de appellatione, num. 22.**Tertio** potest diuersis terminis praefigere, num. 23.**Quarto** potest reuocare grauamen attentati, num. num. 24. — Vnde multa in formula sententiae, la qua iudex diuinit, & relaxat mandatum, num. 25.**Quinto** potest excommunicare testes ad perpetuam memoriam, num. 26.**Sexto** potest deuiare ad iurisdictionem propriam, periculum, num. 27.**Septimo** potest deuenire ad sequestrum, si adfit suspensio dilapidationis, num. 28. — Et potest sequestrari etiam res immobiles, num. 29. — Potest fieri sequestrum etiam in timore dilapidationis, num. 30. —**Ad fructuum** destructionem potest laetare, sententiam potest deuiare, etiam ad iurisdictionem suspensio dilapidationis, n. 31. —**A quo** iudex debeat decerni sequestrum, num. 32.**Octauo** potest inhiberi, ut possessor molestetur, n. 33. — Ista cosa praescripta procedunt in iudice ad quem inhibuitur iudex à quo, num. 34. — Item procedunt etiam in iudice delegato, num. 35. — Et potest inhibere inuocationem, etiam si ipsi appellationis deuoluit, num. 36. — Potest prohibere, & praedecere contrarium inuocationem, num. 37. — Hoc non habet locum in iudice delegato, num. 38.**Nono** potest adsoluere excommunicationem, num. 39.

num. 39. — *Procedo hoc non solum quando incommunicatus fuit in articulo mortis. num. 40. — Sed etiam si non fuit in articulo mortis. num. 41. — Potest absolueret statim si decessit appellanti. num. 42. — Hoc habet locum in articulo, non in articulo mortis. num. 43. — Quando excommunicatus datus renunciat appellanti, petendo absolutionem. num. 44.*

*Dico potest facere multa alia, de quibus remittitur. num. 45.*

*Limitatur II. ut non procedat quoad causam separatam. uam. 46.*

*Limitatur III. ut aliter suspendat in diffinitiva, et aliter in articulo mortis. num. 47.*

**EFFECTVS IV.** Appellationis pendente nihil est agendum. uam. 48.

¶ *Ampliat 1. in appellative iudiciali statim, si non innovaretur sententia appellantis. num. 49.*

*Ampliat II. etiam pendente termino ad appellandum. num. 50. — Subampliat, ut quandoque plus impeditur terminus, quam ipsa appellatio. num. 51. — Restringitur eadem secunda ampliatio, ut non procedat quando terminus habetur, appellations cum iure. num. 52. —*

¶ *Limitatur I. idem effectus per non procedat in appellations extransiudiciali. num. 53.*

*Limitatur II. ut non habeat locum quoad taxationem expensarum. num. 54. — Contrarium, non enim potest taxare. num. 56.*

— *Etiam si iudex in sententia resistat, si sibi taxationem expensarum. eod. num. 56. — Præsupponit quando iudex ad quem inhibuit. num. 57. — Casus tamen, in quibus potest taxare, sunt isti. Primus si procedatur de rigore iuris. num. 58. — Secundus quando taxatio fieret in continenti. num. 59. — Tertius in expensis regali. num. 60. — Quartus in expensis cause attentationis. num. 61.*

*Limitatur III. ut non procedat in tertio. num. 62. — Restringitur primo hac restrictio limitati, ut non procedat in tertio, habente causam à priori appellatam, vel. et. num. 63. — Restringitur secundo in tertio successit in et attentata, et. num. 64.*

*Limitatur IV. in sententia censuræ Ecclesiastica, quia, et. num. 65. — Sublimitatur primo hac quarta limitatio, ut procedat quando appellatio est interposita post sententiam censuræ. sicut et. num. 66. — Sublimitatur secundo, ut procedat in sententia*

*interdicti in specie iudiciali, et ordinis officij, sicut, et. num. 67. — Ampliatur hac secunda sublimitatio, ut habeat locum etiam in suspensionibus, vel interdictis à beneficio, et. num. 68.*

*Limitatur V. ut non procedat in casibus, in quibus iura prohibent appellationem. num. 69.*

*Declat atque primo idem quartus effectus, ut ad datam attentionem, seu remanere, qui continetur. num. 70. — Ampliatur hac declaratio etiam in appellations extransiudiciali. num. 71. — Inferitur primo ex eadem declaratione, quid Episcopus, qui appellatus à sententia depositionis, potest agnoscere appellations libere suum officium exerceri. num. 72. — Inferitur secundo, quod si non innatus ad motum appellat, suspendit effectum sententia, et. num. 73. — Subinferitur primo ex his limitationibus, quid appellatus suspens effectum sententia, et ab eadem sibi executionem. num. 74. — Subinferitur secundo, quid Canonici depositus per sententiam, si appellat, potest obire, et alia facere. num. 75. — Notatur differentia inter gilla variorum publici, seu privati officij, et gilla ratione perueniunt. ibid.*

— *Restringitur primo eadem declaratio, ut non procedat in sententia incommunicacionis, quia licet excommunicatus appellat, tamen non potest continuare. num. 76. — Restringitur secundo in sententia suspensionis. num. 77. — Subrestringitur hac restrictio, ut non procedat quando suspensio sagittatur per penam. num. 78. — Subdeclat atque tunc prima declaratio, ut non procedat quando suspensio auocatur ad causam, quia tunc inferitur non potest in eadem iure suo. num. 79.*

*Declatur secundo idem quartus effectus, ut appellatus possit facere in omnia, quae non pertinent ad causam appellationis. num. 80.*

*Declatur tertio, ut attentata sint reuocanda, dummodo reuocata petatur ante resolutionem in causam. num. 81.*

*Appellatus non suspendit actum futurum omnino atque peruenit ad ipsam sententiam. unde, et. num. 82.*

*Suspensus à beneficio, seu à pontificalibus, aut ab usu palij, et celebrandi in diocesi non incurrit irregularitatem. num. 83. — Verso, confirmatur.*

*Appellatus suspendit infamiam statim per sententiam.*

*Intentionem, nam, 74. et seq. comprobatur.*

**EFFECTVS VI.** Appellatio suspendit in-

*educatum, non tamen rescindit, num. 83. —*

*Insuper quidam denotatur solvere sub ali-*

*qua pena infra certum tempus, et non sol-*

*vi, ut si appellans non intuat poenam, et si*

*non illa sententia fuerit confirmata, num. 83.*

**EFFECTVS VII.** Appellatio reponit op-

*erantem in statu, quo erat tempore liti-*

*is concessa, num. 84. —*

**EFFECTVS VIII.** Appellatio sicut est

*variata, ita variis producit effectus, num.*

*85. —*

**ANQ.** questionet, absol-

*utum duobus principiis, 2. —*

**PRIMVS** articulus est,

*Ad quem finem sit intro-*

*ducta appellatio, 2. —*

**SECUNDVS** arti-

*culus, Quos effectus producat appellatio, 2.*

**ARTICVLVS I.**

**AD PRIMVM** articulum Ad quem

*finem sit introducta appellatio, 2.*

**Concludo,** appellationem fuisse intro-

*ductam principalem, ut per eam iniquitas iu-*

*dicantium, et impediri corrigatur, l. 1. in*

*princip. et ibi Bar. in princip. ff. de appell. et*

*relat. et Franch. in cap. 15. suggestum sub*

*num. 1. de appell. seu ut grauamen possit re-*

*parari, non autem ad deprimendam iusti-*

*tiam alterius, Franch. in d. cap. 15. suggestu-*

*mot. 2. sub num. 16. ad presidium ius-*

*centiarum, non ut sit vinculum iniquitatis,*

*Franch. in cap. 15. praeterea. in 3. not. cod.*

*tit. de appell. seu fuisse iuuentis, ne iudicari ia-*

*iniquitatis, vel impetrali remanent in partis*

*principalem vocantur, Papien. in pract. in*

*form. appell. à sent. diffin. in glof. coram vo-*

*bis, sub n. 2. ibi, secunda est, fol. 404. et quod*

*fit inueta ad subiungendum oppellus, et eor-*

*rigendum iniquitates indicij, si tribuit Soc-*

*cor. 3. cap. 1. primo, num. 9. lib. 4. Rebuff.*

*tradi. de appell. in praefatione, 1. 27. et seqq.*

*com. 3. fol. 476. Comar. in l. vna. in ratione*

*dubitandi num. 3. de 9. C. si de momen. poss.*

*et quod appellatio sit iusticia, que datur*

*contra venenam iudicij, reitit. et sequitur*

*Rebuff. ibi supra num. 76. fol. 481.*

*Fuit etiam introducta, ut deest proba-*

*tionis, interueniens in principali lre, possit*

*suppleri, et restitui in appellatione, 2. Pa-*

*pian. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in*

*glof. coram vobis, num. 2. fol. 404. sicque ad*

*subiungendum, et relevandum grauamen,*

*quod litigator ex propria culpa, negligenti-*

*az, seu ignorantia passus est in sententia,*

*idcirco dicimus, quod in appellatione non*

*probat, probabo, et non deducta deducam,*

*et ex hac ratione potest appellari à senten-*

*tia diffinitiva, quantumcumque iustissima, ad*

*finem, vi suppleatur omnia, Franch. in d.*

*cap. 15. suggestum, sub num. 1. de appell. et*

*Miran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in*

*verbo, et quandoque appellatur, num. 160.*

*in totia diffinitiva fol. 481. et quod appell-*

*atio datur propter grauamen, vide infra q.*

*3. ubi 94. art. 3. —*

**Verum,** quia, hominum succrescente ma-

*lizia, quod profusus est ad remedium, 2. ven-*

*dit ad notam, cap. 1. de excep. in 6. quan-*

*doque iudices appellati omnino corrigunt,*

*senectas iniquas, sed sententias, bene latas,*

*in pebas reformant, ut dicit text. in l. 1. in*

*princip. ff. de appell. et relat. et aduersus Re-*

*buff. tract. de appell. in praefat. num. 80. com.*

*3. fol. 481. et litigantes appellationis reme-*

*dio non grauati, sed grauati veniunt, dum*

*appellati, ut lites protrahant per annum,*

*vel biennium, et deinceps, sicque pauperes*

*appellatos eo vique appellationibus remo-*

*rentur, donec litem propter magnas regess,*

*et sportularum expensis, desistere, vel con-*

*cordiam cum eorum damno subire cogan-*

*tur, quorum malitias deberet iudex in co-*

*quod potest obviare, quia, non obadiendo,*

*incorrupte sensu Franch. in cap. 27. ad hoc.*

*il. 1. sub num. 3. de appell. vbiq. enim iu-*

*dex debet potentum malitias obulare, 139.*

*in fundo, ff. de rei vendic. et cap. 1. 6. ex teno-*

*nore, in fine de rescip. et que, quo ad ma-*

*lulam imitatur, amouendum est, l. 5. con-*

*uincire, ff. de pact. dotat. ubi 3. in 2. —*

**ARTICVLVS II.**

**AD SECUNDVM** articulum

*Quos effectus producat appellatio, 2.*

**Respondeo** quod producit multos, quo-

*rum ego sepe in hic referam.*

**PRIMVS** effectus est, ut possit validè

*impetrari iudex, seu expeditio commissio ap-*

*pellitionis: namque causa appellationis com-*

*mittatur, seu delegetur, non interposita,*

*pius appellatione, et commissio est quia,*

*Decan. cap. 38. cum in ecclesia, non, 2. in 1.*

3. de appell. & Cels. de Grass. decisi. 8. alias 25. per totam. ut. de rescript. fol. 12. de 1. 3. de iste effectus presupponitur notis in Curia ex vulgata Bellanera decisi. 18. index & decisi. 100. *Commisso*, inquit, *falsa super appellatione motus interpositi est nulla ipso iure*. vide etiam Marchef. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. super divers. cap. 18. num. 1. fol. 198. in secunda impressione. de Raginell. tract. de appell. S. 1. gl. 4. sub omni. verum. & aduertendum. fol. 209.

Ratio huius effectus est, quia commissio non potest dare iurisdictionem super eo, quod non est. Bellanera decisi. 1. secundum. de Celsi de Grass. d. decisi. 8. num. 4.

**DECLARA** hunc effectum, ut si eodem die, quo appellatio est interposita, reperitur etiam expedita commissione appellationis, & pars appellata opponeret, commissio non tenet, quia processus appellationem, tenetur ipsa pars appellata probare, quia in dubio, ut commissio appellationis sustineatur, praesumitur, quod appellatio eam processerit, in dubio enim solet praesumitur pro validitate actus; Marchef. d. cap. 18. num. 3. fol. 298.

Confirmatur primo hac declaratio, quia quando in sententia censore non constat, an processerit sententia, vel appellatio, praesumitur, quod processerit appellatio, quoniam ex ista praesumptione oritur nullitas sententiae, ut tenetur, & sequens sum infra q. 17. h. m. 2. s. verum. declaratio obiter. num. 57.

Confirmatur secundo, quia appellatio in dubio debet admitti, ut tenetur, & sequens sum infra q. 17. num. 60. ampl. 17. & sic debet in dubio responderi, ut appellatio procedat in casu dubio peritum debet, quod tendit ad validitatem appellationis.

**RESTRINGE** hunc effectum, ut non procedat quando in commissione est apponitur clausula, *quam, & quae*, quia vigore huius clausulae potest sustineri commissio, ut ex Samen. in reg. de infirm. resign. q. 34. num. 4. refert, & sequitur dubitativus Cels. de Grass. d. decisi. 8. num. 5. & 6. de indubitate Achil. de Grass. decisi. 14. alias 30. commissio causa. num. 1. de rescript. Cels. Barz. in bononien. decisi. 47. in causa, ut tenetur. num. 37. de Marchef. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. in rem. cap. 5. in verbo. nec non quam & quae. num. 39. in fine, & num. 41. fol. 48. in secunda impressione.

Ratio huius restrictionis est, quia virtus

dictae clausulae, *quam, & quae*, operatur, ut index, cui eadem commissio interponitur, clausula, possit, & omisso articulo appellationis, amplexu negotio principale, quod comprehenditur, & atque principaliter introducitur vigore dictae clausulae, & ideo operatur, ut index habeat iurisdictionem, & possit pronuntiare sicut in prima instantia, cum quod non consistit de sententia, neque de appellatione. Barz. dicta decisi. 47. num. 37. & 38.

**D**educitur ex ista ratio, quod licet causa appellationis, sit deserta, tamen appellans potest proseguere litem contra eam cum prima, & proseguendo, & procedendo reputatur in ea ad hoc licet originari in principali causa ciseretur, in qua non potest amplius esse, nec aliter, quia iam est deserta, Achil. de Grass. decisi. 7. alias 233. appellans. num. 1. de appell. fol. 107.

**EXTENDE** hanc restrictionem, ut procedat etiam quando causa est commissio una cum toto negotio principali, vigore cuius pars est citata per contradiclas, & non comparuisset, quia de contentu partium, etiam appellatione non producta, hoc potest: quod tamen fuit declaratum, procedere in appellatione a gravamine sine dubio, licet forte secus esset in sententia definitiva, Achil. de Grass. d. decisi. 14. num. 2. de 3. de rescript.

**EXTENDE** hanc restrictionem, ut procedat & fortiori, quando adest utraque clausula, videlicet, *quam, & quae*, & *et cum toto negotio principali*, quia tunc etiam quod non consistit de appellatione interposita in sententia, vel sententia non conclusa potest inhiberi, ut refert, & sequitur Marchef. d. cap. 9. paulo supra num. 51. fol. 49. in secunda impressione.

**SVBRESTRINGE** eandem restrictionem, ut procedat & fortiori, ut non procedat quando coram iudice appellationis procederetur non servatis terminis substantialibus, qui debent servari in prima instantia, quia tunc oec pars, nec index diceretur vti dicta clausula, *quam, & quae*, & ideo sententia, quae processeretur in tali iudice, diceretur secunda, vel tertia, Caputa q. decisi. 18. seu 12. sententia lata. num. 1. de seqq. par. 3. & consequenter etiam commissio non sustineretur quoad illam sententiam.

Confirmatur hac subrestriclio, quia clausula, *quam, & quae*, non mutat iudicium conceptum, seu viam electam, & ideo si Seius clausit it generaliter quocunque sua interest,



se parantes, & Titius obtinuerit commissio-  
nem, ut docto de suo iure administratur ad  
causam cum clausula, *quæ, & quæ*, ti-  
men remanet reus, quia, &c. *Mohed. decif.*  
5. alias 23. in vni. de iudic. fol. 58.

- 11 **IN FERO** ex eodem effectu, quod si-  
cut, non interposita appellatione, non po-  
test impetrari iudex appellationis per præ-  
dicta, ita etiam, ubi certus sit ordinarius iu-  
dex appellationis, non potest ab eo obtine-  
ri inhibitiō anæquam sibi constet, ad se le-  
gitimè appellatum, & si ante inhiberet, seu  
procederet in causa, esset legitima causa  
grauaminis, & posset ex hoc appellari, ut re-  
fert, & sequitur Franch. in cap. 1. dilecti.  
num. 14. de appell.

- 12 **RESTRINGE** hanc illationem, ut  
non procedat de stylo coram Audicore Ca-  
mere, quia coram eo non aliter consistit de  
interpositione appellationis coram iudice à  
quo, dummodo consistit de sententia lata;  
passum dantur inhibitiones contra partem,  
& iudicem, qui sententiam tulit.

Ratio huius restrictionis est, quia appel-  
lacio interponitur ex ipso recuso ad Audi-  
torem Camere: non coram eo interponitur  
appellatio, & vigore illius appellationis da-  
tus inhibitiō, sicque constat ei de appella-  
tione: & iste stylus seruatur, licet de iure  
appellatio deberet interponi coram iudice  
à quo, ut late scripti, & declarauimus infra q. 6.  
num. 1. & seqq.

- 13 **SECUNDVS** effectus appellationis  
est, ut deoluatur causam, & iurisdictionem  
ad iudicem ad quem, Franch. in rubr.  
num. 28. vers. quarto est præmittendum, &  
in cap. 59. vt debetur. not. 7. sub num. 4. de  
appell. & quod appellatio deoluatur totam  
causam, & negotium principale ad iudicem  
appellationis, scribunt Bar. Paul. de Castre.  
Abb. Alex. & alij, quos renu. & sequimur  
sum infra q. 11. num. 1. 14. art. 4. dub. 10.

- 14 **EXTENDE** L hunc effectum, ut ap-  
pellatio legitimè interposita deoluatur non  
solum negotium principale, sed etiam acces-  
soria, cap. 55. dilectis. & ibi omnes Canonice  
in sumario, de appell. & Franch. tam-  
in sumario, quæm etiam in not. 23. num.  
1. iuxta Franch. d. cap. vt debetur. not. 7.  
sub num. 4.

- 15 **EXTENDE** IL ut procedat etiam  
si appellatio sit interposita à sententia nul-  
la, ut ex Jacob. de Aren. Franch. Alex. & alijs  
scitis, & sequimur sum infra q. 17. limit. 29.

sub num. 8. vers. prius effectus.

**DECLARA**, eandem effectum esse vo-  
rum, dummodo appellatio sit ex iusta cau-  
sa interposita, ut scribit Franch. in cap. 38.  
cum in ecclesia. num. 2. vers. secundo tene-  
menti, de appell. & si legitimè interposita,  
quia conuincit præsumitur appellatum, aut  
legitimè, siue ex iusta causa, nisi hoc per ap-  
pellantem probetur, & ideo appellans de-  
bet probare hæc tria: primum, se appellasse  
secundum, quod ex legitima causa: tertium  
quod appellauerit infra decem dies, Franch.  
d. cap. cum in ecclesia. num. 3. not. ult.

- 16 **TERTIVS** effectus est, ut suspendat  
iurisdictionem iudicis à quo, Franch. in  
rubr. num. 29. vers. secundo suspendit de ap-  
pell. & etiam appellantem ab eius iurisdic-  
tione, & potestate quoad illam causam,  
Franch. in cap. 39. directæ. n. 3. vers. ultimo  
tene menti, eod. tit. de appell. & Lancel. tract.  
de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou.  
appell. pend. in præfat. num. 109. not. 5. fol.  
348.

- 17 **AMPLIA** I. hunc effectum, ut ha-  
beat locum non solum in appellatione, sed  
etiam in termino ad appellandum, quia, pen-  
dente termino ad appellandum, nihil est in-  
nouandum, Lancel. tract. de attent. par. 2.  
cap. 11. de attent. pend. temp. ad appell.  
num. 1. not. 5. fol. 344. nam patia sunt pen-  
dente terminum ad appellandum, & esse  
appellatum, Lancel. d. cap. 11. num. 25. &  
alij, quos citat sup. lib. 1. cap. 97. num. 47.

**RESTRINGE** hanc ampliationem  
ut restringi infra num. 32. effectus 4. ubi vi-  
deat.

- 18 **AMPLIA** IL notabiliter, ut suspen-  
dat iurisdictionem, & effectum sententiæ  
etiam si sententia sit talis, quæ secum tra-  
hat executionem, ut scripti infra num. 71. &  
73.

- 19 **AMPLIA** IIL ut etiam suspendat si-  
ue is admittat, siue non admittat appella-  
tionem, Lancel. d. cap. 12. in præfatione num.  
110. fol. 348. & bene hoc probat textus, si  
legatur cum dictione negativa non, prout  
legitur in textu meo, & notat ibi Glos. in  
L. sciendum. ff. de appell. recipien. vel non,  
quod tu intelligas in casu, quo index à quo  
debebat admittere iuxta ea, quæ recti, &  
sequuntur sum infra q. 11. item. 12. art. 1. de-  
clar. 2. sicut in casu, quo non debet admitte-  
re, quia tunc, si non admittit, non suspen-  
ditur eius iurisdiction.

- 30 **LIMITA I.** hinc verum effectum, ut non procedat in his, quæ tendunt in finem, & faciliorem exitum casus appellationis, dummodo iudex à quo illa expellitur possit absque cognitione articuli appellationis, Franch. in cap. 4. personas. in princ. not. 2. & sub. num. 9. & in cap. 17. cum teneat. m. m. a. 2. ver. secundo tenementi. & sub. num. 3. & sub. num. 21. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ. in verbo. de quodcumque appellatur, num. 205. limit. 24. fol. 488. Videl. in prax. lib. 8. cap. penult. ut lit. pend. num. 2. in fine, & n. 3. fol. 150. & in universitate arent. par. 2. cap. 22. de revent. & in d. appell. pend. limit. 4. princ. num. 1. & seqq. & num. 2. tom. 5. fol. 363. & cap. 2. de arent. post inhibiti. limit. 4. princ. num. 1. & 2. fol. 174.
- 31 **INFERO I.** ex hac limitatione, quod iudex à quo habet pendente appellatione, cognoscere, & decernere, an illi sit, vel non sit deservendum, ut ex Franch. & Comar. p. tull. & sequens sum infra q. 11. num. 1. & seqq.
- 32 **INFERO II.** quod iudex à quo potest appellari, petenti sibi responderi de apostolis, peragere terminum ad redendum pro illis, seu pro responsu, ut retuli, de sequenti sum infra q. 13. num. 43. & q. 15. sub num. 1. ver. secundum de appellans, redeundo, non tenetur appellacioni, Felix. quoniam verbi, & sequens sum infra q. 17. limit. 2. num. 9. verbi, 1. 1.
- 33 **INFERO III.** quod iudex à quo potest pendente appellatione, peragere appellanti duos terminos ad proloquendum de appellatione, ut ex Franch. Marib. de Langet. et ali. & sequens sum infra q. 15. num. 4. verbi, ap. 2. & vide infra quæd. 14. num. 19. & 20.
- 34 **INFERO IV.** quod potest appellatione pendente, reuocare iudicium antea pronuntiatum, quod ipse iudex à quo intulit, ut per Vicarius Episcopi, cognoscendo, an instrumentum sit viciatum, inhiberi iudici scilicet, ne, licet pendente super usura instrumenti, exequatur instrumentum: postea Vicarius promittat, non adesse vicium, alioquin reuocari inhibitionem, & mandat iudici seculari, quod exequatur instrumentum, ap. quæd. egr. de usura, appellat à sententia Vicarij, & petit reuocari reuocationem inhibitionis, & mandari iudici seculari, quod superfedat: ceterò Vicarius potest, & debet

hoc facere, quia ipse non debet reuocare illam inhibitionem, pendente appellatione, ab eius sententia, vel pendente termino ad appellandum, Franch. in cap. 17. cum teneat. num. 24. de appell.

- 35 **NOTA.** seu subinferas ex ista illatione, maiorem esse formulam sententiarum, in quibus iudices in prima instantia, & in causa appellabili, condemnando reum, addunt in fine sententia, quod etiam decernunt, & relaxant quodcumque mandatum necessarium, & oportunit, quia hoc est decernere executionem, pendente termino ad appellandum, quam decernere non possunt, & decernendo attemptant, ut patet ex his, quæ scribit Franch. ubi supra, & ideo aliud vi aut tentatum esse reuocandum sententia Rot. quam refert, & sequitur Lancet. tract. de arent. par. 2. cap. 12. de arent. pend. temp. ad appell. sub. num. 42. ver. de app. regula. num. 5. fol. 345. & propterea iudices debent, cuiusmodi sententiarum cedule sibi à procuratoribus dantur, laxare eas, & ibi non lacerauerint, debent, appellante instante, reuocare illud decretum, mandati executioni, dummodo appellanti infra legitimam remporis, ut dixi infra effect. q. num. 52. ver. restringit.
- 36 **INFERO V.** quid potest pendente appellatione, examinare testes ad perpetuam rei memoriam, neque propterea dicere, appellans tenuisse appellacioni, vide, quæ scripsit lib. præced. cap. 8. limit. 1. & 2. & 3. & 4. & 5. & 6. & 7. & 8. & 9. & 10. & 11. & 12. & 13. & 14. & 15. & 16. & 17. & 18. & 19. & 20. & 21. & 22. & 23. & 24. & 25. & 26. & 27. & 28. & 29. & 30. & 31. & 32. & 33. & 34. & 35. & 36. & 37. & 38. & 39. & 40. & 41. & 42. & 43. & 44. & 45. & 46. & 47. & 48. & 49. & 50. & 51. & 52. & 53. & 54. & 55. & 56. & 57. & 58. & 59. & 60.
- 37 **INFERO VI.** quod ubi timor fugæ debitoris appellantis superueniret, possit capere, & decernere. Videl. in pen. lib. 8. cap. 4. vi lit. pend. sub. num. 3. fol. 251. & quod appellans possit appellatione pendente, capi personalem ratione suspencionis fugæ, scribit Franch. in cap. 27. contra temerarium. num. 13. alio appell. & quod capere, facta contra suspencionem de fuga, non inducat reuocari sententiam Rot. inter. dec. 23. & 24. & 25. & 26. & 27. & 28. & 29. & 30. & 31. & 32. & 33. & 34. & 35. & 36. & 37. & 38. & 39. & 40. & 41. & 42. & 43. & 44. & 45. & 46. & 47. & 48. & 49. & 50. & 51. & 52. & 53. & 54. & 55. & 56. & 57. & 58. & 59. & 60.

18 **INFERO VII.** quoddam pendente appellatione, possit sequestrari fructus, & res ipsi appellantis, seu appellati esset suspensus de dilapidatione, spec. tit. de appell. §. novissime. in principio, Franch. in d. cap. 171. cum teneatur, num. 10. verum si limita omnia, & Lancel. d. cap. 12. limit. 31. principi. num. 1. & seqq. fol. 373. & quod si per possessorem dissiparentur fructus, possit tunc deveniri ad sequestrationem etiam appellatione pendente, & sequestro non aliter de aucto in sententia, scribit Lancel. eod. cap. 12. limit. 12. principi. num. 1. verum secundus casus, fol. 368.

29 **EXTENDE I.** hanc illationem, ut possint sequestrari etiam res immobiles ratione dilapidationis, & suspensionis, Franch. d. cap. cum teneatur, num. 1. & quod possit interdicti possessori, ne bona stabula alienet, scribit Auz. ad Cappel. Tholos. de eis, 478. fol. num. 3. & Lancel. d. limit. 12. num. 16. fol. 368.

Sed advertit, quod pro re immobili non datur sequestrum, sed datur inhibitiō loco sequestrum, Jac. in l. de iudi. §. si fortis datur, num. 3. & qui fuerit cogant, & Caput. de eis, 158. sen. 9. sequestrum concedunt, num. 2. & seqq. par. 3.

30 **EXTENDE II.** ut ad sequestrum pendente appellatione possit deveniri etiam exiter solus timor dissipationis, licet non daretur deventum ad dissipatorem, Vital. tract. de clausula clausula huius novari geritibus, sub num. 1. verum, item Fallit secundum d. tom. 182. fol. 380. & Lancel. d. limit. 12. num. 15. fol. 368. de limit. 31. principi. num. 1. & 1. fol. 373.

31 **EXTENDE III.** ut si ageretur de sola fructuum descriptione post latam sententiam, & appellatione pendente, possit ad eam deveniri, nulla etiam suspensionis fructuum suspensione existente, & volente adhuc, qui sententiam obtinuit in prima instantia, & inique pro descriptione fructuum, potest iudex à quo, non obstante appellatione, devenire ad prefatam descriptionem, si non erit resistentia iniquum arbitrium, quia tendit in facilitatem exitum appellationis, & appellatio nullum inferre praesidium, Lancel. d. limit. 12. principi. num. 15. & 16. fol. 368.

32 **DECLARA** eandem illationem, ut si appellatio est introducta coram iudice ad quem debet sequestrum fieri eius iudicio-

ritate, secus si appellationis causa non est introducta, quia dicit auctoritas iudicis à quo, Franch. d. cap. cum teneatur, num. 2. de appell. Marin. in suo spec. par. 6. act. 2. principi. in verbo, & quandoque appellatur, num. 188. limit. 9. fol. 483. & Lancel. d. limit. 12. num. 17. & 18. fol. 368.

33 **INFERO VIII.** quod potest, pendente appellatione, inhibendo, providere, ne quis in sua possessione turbetur, Franch. in d. cap. 17. cum teneatur, num. 2. in fine, verum, secundo tunc memi. de appell. Veit. in prax. lib. 8. cap. penult. ut lit. pend. num. 4. fol. 251. quos, & alios scribit, & sequitur Lancel. tract. de attenti. par. 2. cap. 12. de attenti. de innov. app. pend. limit. 4. principi. num. 3. tom. 5. fol. 363. & quod iudex à quo possit se intrinseccare, & restituere possessionem appellantis turbati ab appellato, scribit idem Lancel. eod. cap. 12. limit. 17. num. 1. & 2. fol. 369. & potest etiam precipere pignus in causa matrimonij, ne, pendente appellatione, aliter turbetur, Franch. d. cap. cum teneatur, num. 2. sub num. 3. Veit. d. cap. penult. num. 4. & Lancel. d. limit. principi. num. 4.

34 **AMPLIA I.** has illationes, ut procedant etiam si iudex ad quem canonice inhibuisse iudex à quo, quia nihilominus poterit expedire haec, quae tendant in facilitatem expeditionem appellationis, Franch. in d. cap. 17. cum teneatur, num. 2. in fine, & n. 2. de appell. Veit. in prax. lib. 8. cap. 4. ut lit. pend. num. 7. verum, & eo minus, fol. 251. Lancel. tract. de attenti. d. limit. 4. principi. num. 19. & ead. par. 1. cap. 20. de attenti. poss. inhib. limit. 4. principi. num. 1. & seqq. fol. 414.

35 **AMPLIA II.** ut procedat non solum in iudice ordinario, sed etiam in delegato, Franch. in d. cap. 17. cum teneatur, num. 2. de appell. Veit. d. cap. 4. sub num. 6. & Lancel. d. limit. 4. principi. amplia. num. 25. fol. 363.

36 **AMPLIA III.** eandem illationem, ut procedat etiam si appellatio decessit, quia nihilominus potest paribus prohiberi, ne quicquid innotent in praesentem, & appellatio nullum inferre praesidium, & sequitur Lancel. d. limit. 4. principi. ampl. 3. num. 23. fol. 363.

37 **EXTENDE IV.** hanc ampliationem, ut tendat magis potius prohiberi, & procedere contra certum iudicem, & tunc non potest, Franch. in d. cap. cum teneatur, sub n. 1. 1. verum, in eadem gloss. Card. Alex. num. 20. verum, nota ultimo de appell. in d. cap. 17. ubi

RE-



38 **RESTRINGE** eandem ampliationem, ut non habeat locum in iudice delegato, quia, vbi is fuit delegatus appellacioni, expirat omnino eius iurisdiclio, Franch. d. cap. 17. cum teneamur. verſ. finem ſub nu. 2. 4. verſ. & aduerſe de appell. Veſtr. d. lib. 8. cap. 4. ſub num. 7. verſ. nec eo minus, & Lancel. d. limit. 4. princ. ampl. 2. num. 22. & 26. adde quæ ſcripti ſupra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 41.

Contra hanc reſtrictionem: quod cum delegatus, etiam ſi deſeruit appellacioni, poſſit reuocare grauamen, & alia attentata, pendente appellacione, ſi tendant in faciliorem expeditiorem appellacionis, ſcribit Franch. in hoc ſibi met contrarius in cap. 33. ad aures. in fine. de appell.

Non recedo à reſtrictione.

39 **INFERO IX.** quòd iudex à quo poteſt appellacione pendente, abſoluere excommunicatum ab excommunicatione, quia tunc in faciliorem exitum cauſæ appellacionis, Abb. in cap. 25. qua fronte. n. 1. Franch. num. 9. verſ. quare non, & num. 27. & 29. & Dec. ſub num. 17. de appell. & Lancel. traſt. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. app. pend. limit. 4. princ. num. 10. ibi. hinc procedit & illud. d. num. 25. totu. 5. fol. 363.

Contra hanc illationem oppono: quia excommunicatus, petendo abſolutionem à iudice à quo, renuntiat appellacioni, niſi de hoc proteſtetur, ut reſcili, & ſequitur ſum infra q. 17. limit. 2. ſub num. 46. verſ. ampliā. Ergo abſolutio quoad iudicem à quo non ſolum non tendit in faciliorem exitum cauſæ appellacionis, ſed totius appellacionem.

**RÉTENTA** illatione.

40 **EXTENDE I.** eam, ut tunc præcipue procedat quando excommunicatus ſtat in articulo mortis, quia tunc propter more periculum poteſt tunc magis iudex à quo eum abſoluere, Lancel. traſt. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. 43. princ. fol. 376.

41 **SVBEXTENDE,** etiam ſi non ſtat in articulo mortis, quia excommunicatio accelerat terminos vite hominis, Franch. in d. cap. 25. qua fronte. ſub num. 18. in prima ratione. de appell. & quia ſingulis diebus quis mori poteſt, Dec. ibidem ſub num. 27. & quòd quir propter peccata citius morietur, notat in cod. cap. Franch. num. 17. verſ. in gloſ. in verbo decedat. & ante eum

Abb. ſub num. 14. & adde quæ ſcripti ſub. præced. cap. 9. ſub num. 1901. verſ. tertia. & dixi infra limit. 38. num. 3. verſ. ratio.

42 **EXTENDE II.** ut poſſit abſoluere etiam ſi appellacioni deſeruiſet, Franch. in d. cap. 25. qua fronte. num. 9. verſ. quare nota de appell.

43 **DECLARA** reſtringendo hanc extenſionem, ut habeat locum in ordinario, ſecus in delegato, quia delegatus, deſerendo appellacioni, abdicat à ſe omnem iurisdictionem, Franch. in d. cap. 3. qua fronte. num. 28.

44 **DECLARA II.** totam hanc illationem, ut excommunicatus, petendo abſolutionem à iudice à quo, datur renuntiare appellacioni, niſi de hoc proteſtetur, vide infra q. 17. limit. 2. num. 66. verſ. ampliā.

45 **INFERO X.** & generaliter, quòd iudex à quo poteſt facere ea omnia, de quibus dixi infra q. 17. limit. 2. num. 20. & ſeq. vbi videas, & multa alia, de quibus in aliquibus ex quinqueſaginta tribus limitationibus, quas congeſſit Lancel. d. cap. 12.

46 **LIMITA II.** declarando, ut procedat quoad eam cauſam, ſeu articulum, à quo eſt appellatum, ſecus quoad aliam cauſam, ſeparatam, quia appellatio non ſuſpenderit iurisdictionem iudicis à quo eſt illam cauſam, à qua ſuſt appellatum; vide infra q. 17. limit. 47. memb. 2. num. 1. & ſeq.

47 **LIMITA III.** declarando, ut aliter ſuſpenderet in ſententia diſſiniſtionis, & aliter in ſententia interlocutoria; nam in diſſiniſtionis omnia attentata, appellacione pendente, reuocantur ante omnia, ut dixi in ſeq. effectu. Sed in interlocutoria non, reuocantur ante omnia, niſi primo ſuſſiſſet cauſa appellacionis, vide infra q. 17. limit. 47. memb. 1. ſub num. 28.

48 **QUARTVS** effectus (& ſuſtinetur cum præcedenti) eſt, ut appellacione pendente, niſi poſſit innouari, totu. q. ſi ſi non. appell. pend. & C. vi. ſi pend. cap. 7. non ſolum, de appell. in 6. de lacc. Lancel. traſt. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. num. 75. & ſeq. totu. 5. fol. 348.

Quòd ſi aliquid fuerit innouatum, ſeu geſtum ab ipſis partibus, vel à iudice à quo habebit locum abſque dubio remedium attentari, Franch. in cap. 51. bonæ memorie, num. 10. in fine. verſ. prima quod. de appell. & reprobabitur, vti attentatum, quæ omnia geſta, pendente appellacione iudiciali, reuocantur xxi attentata. Abb. in d. cap. 51. bonæ memorie,



feratur sententia, in qua pars condemnatur  
in expensis, appellaturque, nunquam expen-  
se sui taxandæ donec causa fuerit finita  
per nos instantia, alias si fieret taxatio, iu-  
dex ad quæ respiciendo per modum argu-  
endi, nihil allegando, licet, decif. 46. alias  
831. nota cū quod si feratur de sent. & re  
iud. in antiq. & ut contra limitationem fir-  
mam. Decif. cap. 53. pastoralis. S. verum.  
versus finem. verif. postremo non omitto. sub  
num. 19. & seqq. de appell. Afim. in pax. he-  
lio. S. 327. cap. 1. sub num. 3. ibi. verum de  
decisionem. & propriè sub num. 4. verif. ut  
si rectè. & nini. 5. & 6. Lancel. tract. de ar-  
rent. par. 2. cap. 12. de arrent. & in nou. ap-  
pell. pend. limit. 17. princip. num. 2. & seqq.  
& sub num. 7. vers. regula. rom. 5. fol. 367. &  
Ruguel. tract. de appell. S. 2. cap. 3. in vi bo.  
taxatio. num. 935. & de probab. on. magis  
æqua, & verior testantur Afim. & Ruguel.  
supra citati.

36 **RETENTA** hac opinione contra li-  
mitationem.

**EXTENDE. I.** eam ut procedat  
etiam si iudex, pronuntiando in aliqua causa  
diffinitivè, & condemnando in expensis, re-  
tinet sibi eam taxationem, quia nihil  
ominus, si fuerit ab ea appellatū, & dederit  
apostolos reuerentiales, sicut fieri debet  
quando appellatur à diffinitivè, non potest  
pendente appellatione, facere dictam taxa-  
tionem, nec aliquid innovare, Rot. decif.  
43. alias. 636. si dominus auditor. de sent.  
& re iud. in antiq.

57 **EXTENDE. II.** ut maxime proce-  
dat quando iudex ad quæ inhibuisset iudici  
à quo, quod in causa non se intromitteret,  
nec aliquid innovaret, quoniam tunc non  
potest expensis taxare, Caraul. super d. ric.  
297. sub num. 25.

58 **RESTRINGE. I.** eandem, ut non  
procedat de rigore iuris, quia iudex, à quo  
est appellatum, potest de rigore iuris, pen-  
dente appellatione, taxare expensas, ad  
quas condemnatus, Rot. decif. 25. alias 60.  
not. quod ubi iudex de sent. & re iud. in an-  
tiq. & Lancel. d. limit. 11. princip. num. 2. &  
9. ubi quod ista restrictio esse servanda con-  
tra iudices, contra quos servari debet rigor  
iuris.

59 **RESTRINGE. II.** ut non proce-  
dat quando taxatio fieri continetur post  
appellationem, cum tunc non videamus fieri  
aliquid de novo, Capel. Tholof. decif. 466.

ad iudicem quando hancel. d. limit. 11. prir-  
cip. limit. 2. num. 1. ubi sic intelligit. Lap. &  
Maran. supra citatos.

60 **RESTRINGE. III.** ut non proce-  
dat in expensis tegelli, quia illa taxantur  
etiam pendente appellatione, ut rectili. &  
sequuntur sum. infra. q. vlt. verif. quarta. num.

61 **RESTRINGE. IV.** ut non pro-  
cedat, si fiat condemnatio expensarum, in  
causa attentatorum, quia potest taxari  
ante prolationem sententia principalis, &  
taxantur pro sententia, lata super atten-  
tatis, quantum taxantur super principali,  
Rot. decif. 37. alias 454. nota si fiat condem-  
natio de sent. & re iud. in antiq. seu, ut expli-  
cat Lancel. d. limit. 11. in fine sub n. 2. & fol.  
367. taxatio expensarum in causa attentatori  
potest fieri, quantum pendet appellatio su-  
per causa principali.

Dubitari potest in casibus istantium elri-  
dionum, quando iudex ad quæ inhibuisset

62 **LIMITA. III.** ut non habeat locum  
contra tertium, quia ex quod non fuit con-  
tra eam appellatum, non potest dici, quod  
ipse aliquis attentaverit, licet, vel appella-  
tio pendente, cum lis, & appellatio non fin-  
cum eo: unde contra tertium spoliante, &  
innocentem, pendente appellatione, debet  
agi curam suo iudice ordinario, & ordine  
iudicario servari, Franch. in cap. 51. bone  
memoria. num. 9. de appell. & quod inhibi-  
tio, facta per iudicem appellanti, non  
trahatur ad tertium, quia res inter alios  
acta, & scribit Gemin. in cap. 3. romana.  
S. in aliq. de appell. in 6. & facit, 3. que  
sci ipsi infra quest. 17. limit. 6. memb. 4.  
num. 41. & seqq. rest. 4.

63 **RESTRINGE. I.** hanc limitatio-  
nem, ut non procedat in tertio, habente cau-  
sam à parte appellata, vel à iudice, vel ab  
ipso appellante, quia isto casu habet locum  
remedium auctoritatis, Franch. cap. 51. bone  
memoria. num. 11. verif. secunda conclusio.  
de appell.

64 **RESTRINGE. II.** ut non proce-  
dat in tertio succedente in ipsa re attentata,  
dato quod non habuerit causam à iudice,  
vel à partibus innovantibus: censetur enim  
tale vitium reale, & sic transit, & agi potest  
contra quemlibet succedentem etiam cum-  
tulo, & bona fide, Franch. eod. cap. 51. bone  
memoria. num. 12. verif. tertia & ultima  
conclusio.

Secus

Secus si ipse reus principaliter innotuerit, pendente appellatione, & non haberet causam à iudice, vel à parto, quia tunc non habet locum remedium attentari contra. versum intonsuram, pendente appellatione, & etiam post inhibitorium iudicis, Franch. d. num. 12. in fine, licet in libro meo corruptè legatur affirmatè.

65. **LIMITA IV.** unico verbo in qualibet sententia censura ecclesiastica, quia per appellationem ois suspēditur eius effectus, ideoque excommunicatur, suspensus, vel interdictus, licet appeller, tamen interim eodē modo erit excommunicatus, suspensus, & interdictus, ut ex Spol. Dec. Franch. & abys retenti, & sequitur in infra q. 17. limit. 22. num. 1. & seqq. ubi latè de hac materia.

66. **SVBLIMITA I.** declarando hanc limitationem, ut procedat in appellatione interposita post facientem censuram, secus in appellatione interposita ante sententiam censuram, quia tunc appellatio impedit illius effectum, ut retuli, & sequitur in d. q. 17. limit. 22. num. 14. & seqq. ubi videas.

67. **SVBLIMITA II.** declarando, ut procedat in sententia interdicti in spūm liber, & diuinis officiis, quia in istis non impedit effectus per appellationem, secus si interdictum, vel suspensio respiceret alia: tunc enim appellatio subsequens suspendet effectum talis interdicti, vel suspensionis: unde si iudex interdixit tibi ingressum ciuitatis, seu palatii, appellando à tali interdicto, suspendetur effectus sententiae, Franch. in cap. 37. ad hac quoniam. sub num. 3. de appell.

68. **AMPLIA** hanc sublimitationem, ut habeat locū etiā in suspensione, vel interdicto à beneficio, aut à pontificalibus, seu ab vīa pallij, quia appellando impedit effectus sententiae quoad ista, Franch. ubi supra.

Confirmatur hæc ampliatio, quia suspensus à beneficio, seu à pontificalibus, aut ab vīa pallij, celebrans in diuinis, non incurrit irregularitatem, Franch. in d. cap. 37. ad hac quoniam. num. 3. in vltimis verbis. de appell.

69. **LIMITA V.** & vltimo generaliter vno verbo, ut non procedat in casibus, in quibus iura prohibent appellationem, cap. 7. non solum de appell. 6. seu iura, vel statuta concedunt executionem proutam, quia io hū potest procedi, & innovari: & qui sine ista casus, seu causæ, quæ appellationem

non admittant, videbis infra quæst. 5. l. 6. & 17. in quibus penitenter eas sententias, & causas prosecutus sum.

70. **DECLARA I.** nunc eundem quantum effectum, ut innovare, seu attentare non dicitur is, qui sicut actum continuaturum, hoc est, continuatur, licet dec. 10. alias 89. nota quod ibi. de appell. Franch. in cap. 17. cū teneamus not. 1. num. 1. & in cap. 51. bonæ memoriæ. versus finem. col. vlt. sub num. 44. vers. vltimo inferitur, de appell. Narr. conf. 646. approbo. num. 12. in fine. & num. 13. quia lis, seu appellatio non debet quicquid sua possessione priuare, Franch. d. cap. cū teneamus not. 1. & 7. Narr. sub d. num. 13. & Lancell. tra. de attent. par. 1. cap. 1. de attent. & innov. app. pend. limit. 26. princip. num. 1. & seqq. & num. 620. 5. fol. 373. & quod quis non dicatur innovare contra statū legis, seu litem pendente, si vtriusque possessione, licet talis sit contra ius, principaliter in iudicio deducta, scribit Franch. in cap. 69. significante. not. 4. num. 6. de appell.

71. **AMPLIA** hanc declarationem, ut procedat etiam in appellatione extrajudiciali: quare potest quod ego appellem, ne aliquis emat talem domum, vel alium rem, quia est mea, & pone etiam, quod ego non sim in possessione: certe isto casu appellatio mea non impedit alienationem istius rei, quia appellatus, & possidens non debet dimittere quominus vtriusque iure suo propter appellationem alterius: unde ego cogar probare causam appellationis esse verā, scilicet, quod illa domus, vel res sit mea, alias ois retinēderetur venditio, nec heres reuocatio attentatorum, Franch. in d. cap. 51. bonæ memoriæ. versus finem. vers. vltimo inferitur. Contrariū in l. unica. limit. 25. num. 21. in fine, & num. 22. C. si de momen. post. & ad eos remissus Rugiel. tra. de appell. §. 2. cap. 3. num. 32. exempl. 15.

72. **INFERO I.** ex eadem declaratione, quod si Episcopus, per sententiam distinctionis depositus, appellauit à sententia, potest, pendente appellatione, suum officium libere exercere, ideoque excommunicare, & alia iurisdictionalia, ut ante sententiam poterat exercere, Franch. in cap. 17. cū teneamus. num. 8. & 9. de appell. & Lancell. tra. de attent. d. cap. 12. limit. 26. num. 4. fol. 373. & similiter canonicus, qui per sententiam fuit depositus, potest, appellante pendente, eligere, ac testimonium ferre, Lancell.

D ccl.

celli. d. cap. 12. in prefatione, num. 95. & 96. vers. tertio in canonico. fol. 348. & quod Prælatum depositus possit pendente appellatione, exerceat suam iurisdictionem, quia appellatio suspendit effectum sententiar, scribit Franch. in cap. 37. ad hæc quoniam. num. 1. in fine. de appell. & quod sententia depositionis suspendatur per appellationem, notat Abb. in cap. 44. sepe. num. 15. vers. ex quibus. eod. tit. de appell.

- 73 **INFERO II.** quod licet condemnatus ad mortem siue secus penæ, tamen per appellationem suspenditur effectus sententiar, & ideo interim integer est status appellantis, vt ex Franch. et aliis, & sequentia sum infra q. 7. limit. 2. o. u. 2.

- 74 **SVBINFERO I.** ex his illationibus, quod appellatio suspendit effectum sententiar, etiam si sententia sit talis, quæ traheret secum executionem, vt loquendo in casibus de iuramentis illationum, scribit Franch. in cap. 37. ad hæc quoniam. sub o. u. 1.

Comprobatur hæc subtilitas, quia sententia, qua quis condemnatur de furto, infamat, & executionem secum trahit, & tamen appellatio suspendit infamiam, iam illam per sententiam, Franch. in d. cap. 37. ad hæc quoniam. sub num. 5. de appell.

- 75 **SVBINFERO II.** occultiliter, quod si canonicus ex crimine, irrogante infamia, est depositus per sententiam, qua appellat, de pendente appellatione, ferat testamentum, vel eligat, testamentum, seu electio tenet, quamvis appellatio deferatur, Franch. in cap. 44. sepe. sub n. 36. de appell. Similiter licet condemnatus ad mortem prohibetur facere testamentum, & quod fecisset, irritatur, vt scribit Franch. d. cap. sepe. num. 37. & ex Bar. Bal. Ang. Nat. August. Clar. & Clement. et aliis, & sequens sum lib. præced. cap. 9. num. 1820. & seqq. vbi videas, tamen si isto condemnatus appellat, & pendente appellatione, moriatur, testamentum remanebit validum, Franch. vbi supra. Item licet condemnatus de delicto, irrogante infamia, censetur fuisse infamis à die laxe sententiar, tamen si appellat, & pendente appellatione, exerceat aliquos actus ratione sui publici officij, eiusmodi actus tenent, valent, nec retractantur, licet appellatio deferatur, Franch. in eod. cap. sepe. num. 33. vers. secundum patet. de appell.

Differentia tamen est inter gesta ratione publici, seu priuati officij, & gesta ratione

priuari iuris: quia gesta ratione officij publici, vel priuati non retractantur, quamuis appellatio deferatur: sed gesta ratione priuati iuris retractantur: si deferatur appellatio, Franch. in d. cap. sepe. num. 38. & ideo si condemnatus ad mortem appellat, & faciat deinde testamentum, appellatio non pendente, & appellatio deferatur, testamentum erit nullum, Franch. vbi supra. num. 37. in fine.

- 76 **RESTRINGE I.** hæc declarationem, eiusdemque illationes, vt non procedant in sententia excommunicationis, quia licet excommunicatus appellat, tamen non potest continuare, Franch. in cap. 17. cum teneatur. num. 7. in fine de appell. & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. unde attent. & in noua. appell. pend. limit. 26. num. 7. & hinc licet appellat, tamen remanet excommunicatus, & remanet eius effectus, Lancell. d. cap. 12. in prefatione num. 99. & 100. & seqq. limit. 1. fol. 348. & vide infra q. 17. limit. 2. num. 8.

Ratio huius restrictionis est, quia sententiar censuræ sunt medicinales, & tendunt ad corrigendum, vt ex Abb. & Franch. et aliis, & sequens sum infra q. 17. limit. 2. num. 3.

- 77 **RESTRINGE II.** in sententia suspensionis, quia licet suspensus appellat, tamen, appellatione etiam pendente, remanet suspensus, Franch. in cap. 37. ad hæc quoniam. n. 1. de appell. Milin verbo. appellatio sicut. sub n. 27. Lancell. de attent. par. 2. cap. 2. de attent. & in noua. app. pend. in prefat. num. 104. limit. 2. rem. 5. fol. 348. & quod suspensionis sententia non suspendatur per appellationem, scribit etiam Abb. in cap. 44. sepe. sub num. 15. de appell.

Contra hæc restrictionem oppono, quia depositus ab ordine coarctatur in se suspensionem, cum depositio sit perpetua remotio ab altaris ministerio, suspensio autem ad tempus, vt argumentando scribit Abb. vbi supra.

Sed sententia depositionis suspenditur per appellationem, vt ex Franch. & Abb. et aliis, & sequens sum supra num. 72. vers. infero primo ergo idem dicendum est in sententia suspensionis.

Huic oppositioni respondent Abb. in d. cap. sepe. sub num. 15. ibi. sed sciendum, & Franch. num. 33. de appell. quod sententia suspensionis est sententia censuræ medicinalis ad correctionem, & ideo non suspenditur per appellationem, ac sententia depositionis non est sententia censuræ, cum impos-



naturam maximam premium, unde, cum sit res grauissimi præiudicii, & ceteris ratio præallegatis, debet suspendi per appellationem, sicut ceteræ alie sententiæ.

- 78 **SVBERSTRINGE** hanc restrictionem, vt non procedat quando suspensio indiget alicui in poenam, quod fieri potest, quia tunc talis sententiæ suspensionis suspensio per appellationem: non enim potest tunc dici medicina, Abb. in d. cap. 44. sepè. n. 1. 6. vt lex quo potest, & satis comprobatur ex dictis n. præc. & licet Franchan eod. cap. sepè. n. 34. in fine, ibi, sed certè, nouerit disferentiam, tamen nihil placet subrepticio.

- 79 **SVB DECLARA** eandem declarationem, postquam supra num. 70. vt licet, appellatione pendente, quis non potuerit tunc suo, sed post illud rei: tamen, dato casu, in quo iudex possit, appellari tunc pendente, ali- quid facere in illa causa, quæ datur vt iure suo, nō poterit si superior auocauerit ad se illam causam, seu negotium, quia, stante auocauit, priuatur possessione, & facultate, vtendi iure suo, Franch. in cap. 36. vt notum, num. 5. vt in ead. glo. de appell.

- 80 **DECLARA II.** eundem quartum effectum, dum dicimus, quod appellatione pendente, nihil est innouandum, quia nihilominus is, qui appellat, potest comedere, bibere, vendere, ceteris, & similia facere, que non retractantur, sed illa tantum, que contingunt ipsam appellationem, & sunt contra ipsam appellationem, lo. Andr. in cap. 34. sollicitudinem, num. 5. de appell.

- 81 **DECLARA III.** dum dicimus, attestata esse reuocanda, vt procedat diuimodo reuocatio potatur ante conclusionem in casu, quia post conclusionem in causa oportet expectare sententiā super negotio principalis appellationis, Franch. in cap. 66. de decl. num. 3. in fine, & num. 4. vers. & intellige prædicta, de appell.

- Reliqua habes in precedenti effectu.  
82 **QVINTVS** effectus est, vt suspensio iudicatur, non tamen restringatur, Franch. in cap. 44. sepè. num. 1. 6. n. 1. 6. de appell. & hanc esse venientem opinionem testatur Papien. in præc. in forma appell. & sent. diffin. in gloss. cō vobis, sub num. 6. & 7. fol. 404.

Contra istum effectum, quod enim appellatio extinguit pronuntiatum, tenentur alij Doctores, quos citat Lancel. tract. de attens.

par. 1. cap. 12. de attens. Scimmon, appell. post. in præc. sub n. 1. 4. tom. 5. fol. 349.

Concordari potest ista contrarietas: nam quatenus appellatio respicit futuram suspensionem pronuntiatum, & ita procedit ille quinquus effectus: quatenus verò respicit præsentem statum cui ingreditur, & ita procedit opinio contraria, Felyn. in cap. 18. pastoralis. 5. præterea, sub num. 1. 4. vt si conclusio sit de officio & potest. iud. deleg. hancque opin. seu conuersionem esse communem, etiam tenent, & sequuntur Addit. ad Felyn. & Lancel. in locis supra proxime citatis.

Non recedas ab isto effectu: nam ego non video, quod Doctores discordent in re, sed in verbis, & attendendo verba, magis propinè videntur dici quod suspensio.

- 83 **RETENEO** ergo isto effectu.

**INFERO**, comprobando eum, quod si prius iudex condemnauit et ad soluendum mihi aliquid infra certum tempus sub extra poena, & tu infra legitima tempora, appellas, & non soluis: de postea iudex appellationis confirmat sententiam, tamen tu non teneris soluere illam poenam eo, quia recusasti soluere, pendente appellatione: & ratio est, quia, appellatione pendente, suspenditur, vel extinguitur effectus sententiæ, Papien. in d. forma appell. & sent. diffin. in gloss. causis & rationibus, sub num. 8. vers. amplius queritur, fol. 416.

- 84 **SEXTVS** effectus est, vt reponatur appellanti in statu, quo erat tempore litis contestatæ, & non in statu, quo erat ante litis contestatam, Franch. in cap. 58. per tuas. n. 1. de appell. & Lancel. tract. de attens. par. 1. cap. 12. de attens. & inuoc. appell. pend. in præc. num. 1. 9. & 10. tom. 5. fol. 349.

Vellis item, & casus huius sexti effectus habes infra q. 1. num. 36. art. 4. dub. 1. vers. confirmatur, & num. 46. dub. 3.

- 85 **SEPTIMVS** effectus, qui est diffinitio secundum qualitatem appellationis, stat in fine causæ appellationis, & ideo alius est in appellatione legitima, & alius in frivola, seu calumniosa; vt notando differentiam inter has appellationes, scripsi quatuor, præced. num. 52. ubi videas.

De effectibus appellationis vide, si placet, Card. Alex. in rubr. n. 69. vers. visio quo iure, & seqq. vique ad n. 89. inclusive de appell. ubi nullus est cumulare duodecim effectus.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis

D 2 QVAE-

## Q V A E S T I O I V.

## ARGVMENTVM.

De requisitis substantialibus  
appellationis.

## S Y M M A R I V M.

- APPELLATIO** regulariter debet dari  
in scriptis, num. 1.
- ¶ **Extenditur I.** hac regula, ut procedat in ap-  
pellatione ab interlocutoria, habenti vim  
definitivam num. 2.
- Extenditur II.** in appellatione extrajudiciali  
num. 4.
- Extenditur III.** ut non sufficiat, appellatio-  
nem et digne in scriptis per notarium, num. 5.
- Extenditur IV.** ita ut si index deferret ap-  
pellationem, num. 6. ubi vide etiam contra-  
rium.
- Extenditur V.** ut statutum, aliter dispositum,  
non valeat, num. 7. ubi etiam contra-  
rium.
- Extenditur VI.** ut alias appellatio efficiatur  
definitiva num. 8.
- Extenditur VII.** ut si vera indistincta, &c.  
num. 9. — Moderatur primo hac exten-  
sio, ut non procedat quando ex diffinitione  
statuti proceditur iuxta ordinem non ser-  
vatum, num. 10. — Ampliatur hac mo-  
deratio quoad proceditur summarij, &c. Et  
quid in Regno neap. num. 11. — Moderatur  
secundo, ut procedat solum in interlocu-  
toria merna, &c. num. 12. — Decla-  
ratur primo eadem regula, ut scriptura pri-  
mata sufficiat, & quando requiruntur scrip-  
tura authentica, num. 13. — Declaratur  
secundo, ut cedula appellantis possit pro-  
bati per testes si sit petita, num. 14.
- ¶ **Relinquitur I.** eadem regula, ut non proce-  
dat in appellatione, qua interponitur in in-  
iunctis, num. 15. — Declaratur quando  
datur voluntati, num. 16. — Subre-  
linitur, ut non procedat in interlocuto-  
ria, num. 17.
- Relinquitur II.** ut non procedat in appella-  
tione ad Papam, num. 18. ubi vide etiam  
contrarium.
- Relinquitur III.** quando index datus appel-
- lationi num. 19. ut respicitur series.
- Verba (in his scriptis) non sunt necessaria in  
appellatione, sub num. 1. ut non tamen.
- Appellatio una vocat ab interlocutoria, reser-  
vata beneficio appellandi in scriptis, est im-  
mota sub num. 2. ut respicitur.
- APPELLO** verbum non est de substantia  
appellationis, num. 19.
- Appellatio non refert per qua verba interpre-  
tatur ibidem.
- Declaratur, dummodo exprimantur omnia  
necessaria num. 22.
- Sententia, valet licet in ea non sit oppositum  
verbum, condemn. &c. num. 20.
- Verba designant intentioni, non è contra-  
rium, num. 21.
- APPELLATIO** unica à pluribus senten-  
tijs non sufficit, sed requiruntur plures  
num. 23.
- Extenditur istam si omnis sententia condem-  
natoria sit plures, &c. num. 24.
- CAVSAE** grammaticis expressio non est ne-  
cessaria in appellatione à definitiva, num.  
25. & hac est conclusio.
- ¶ **Extenditur I.** ut hoc si verbum uno de iure si-  
cuti, quàm de iure tam: ut num. 26.
- Extenditur II.** etiam in sententijs diffinitivis,  
in quibus appellatio suspensiva est prohibi-  
ta num. 27.
- Extenditur III.** etiam in appellatione ab in-  
terlocutoria, habenti vim diffinitivam, num.  
28.
- ¶ **Relinquitur** ut non habeat locum in quinque  
casibus, in quibus expressio causa est neces-  
saria num. 29. — **Primo** in prescripto iussu  
non sit necessaria, si tamen exprimatur friv-  
uitas, videtur appellatio, ibidem. ut respicitur  
adverte.
- CAVSAE** grammaticis expressio est neces-  
saria in appellatione ab interlocutoria  
num. 30. & hac est conclusio.
- ¶ **Extenditur I.** in appellatione à sententia ex-  
tensionis atque ibidem.
- Extenditur II.** ut non sufficiat expressio ge-  
neralis relativa ad alia num. 31. — Ne-  
que ab expressio generis alia num. 33. —  
Temperatur hac extensio, ut sufficiat ex-  
pressio relativa ad tertiam partem ultimum  
num. 32.

Ex

*Extenditur III. ut requiratur expressio etiam de iure civili, sub num. 33. vers. extendi tertio.*

**¶ Restringitur I.** ut non procedat quando de gravamen apparet, num. 34. — *Ampliatur hæc restrictio tamen si de gravamine appareat iuris præsumptum num. 35.*

**Restringitur II.** quando index deferret appellationem, num. 36.

**Restringitur III.** ut non sit necessaria in ipsa appellatione, dummodo exprimatur posita priusquam labatur iniquus ad appellandum, num. 37.

**Restringitur IV.** in casu, in quibus potest præcedi summus, et ibidem.

**Restringitur V.** in appellatione ab interlocutoria, habente vim diffinitivam, ibidem.

**APPELLATIONIS** cedulo tradit debet iudici à quo, et quomodo structur in præxi, num. 38.

*Copia schedula appellationis an sit tradenda iudici à quo, ibidem et c. huius.*

**APPELLATIONIS** libellus quot, et qua debeat contineri, num. 39. et si q.

*Numin appellationis ubi necessarium in appellatione num. 39.*

**NOMEN** appellationis ubi necessarium in appellatione, num. 40. et quando sit necessarium, num. 41.

*Nomen appellatæ licet sit erroneè expressum in appellatione, tamen ubi appellatione, num. 41.*

**NOMEN** iudici à quo requiritur in appellatione, num. 43.

**Declaratur I.** ut sufficiat nomen dignitatis, num. 44.

**Declaratur II.** ut commissio appellationis sit valida, licet in ea non continetur nomen iudici à quo, num. 45.

**NOMEN** iudici ad quem non necessarium est iter in appellatione, num. 46.

**Extenditur I.** quando index appellationis est certus, num. 47.

**Extenditur II.** quando unus tantum est superior, num. 48.

**Extenditur III.** quando appellatur ad competentem iudicem, num. 49.

*Nomen iudici ad quem debet exprimi in commissio appellationis, num. 50.*

**SENTENTIA** a qua appellatur, debet exprimi in appellatione, num. 51.

**Declaratur** ut expressio rei, super qua lata est sententia, non sit necessaria, dummodo exprimitur aliquod aliud, et c. num. 52.

*Subdeclaratur, ut expressio rei sit utilis recipere, et c. num. 53.*

**APOSTOLORVM** petitio an sit necessaria in appellatione, num. 54.

*Præmissa appellationis qualis sit remissio, num. 55.*

**Interlocutoria** habens vim diffinitivam, equiparatur in omnibus sententia diffinitiva quoad formam, et solennia appellationis, num. 56.

**Dum** an annotari debeat in schedula appellationis, num. 57.

**Appellatio** iudicialis ab interlocutoria, et appellatio extrajudicialis regulantur eodem modo quoad solennia, num. 58.



**VAESTIO** ista sex definitur articulis.

**PRIMO.** An appellatio debeat dari in scriptis.

**SECUNDO.** An verbum (appell) sic de forma, vel sufficiat quæcumque alia verba acquiruntur.

**TERTIO.** An à pluribus sententijs sufficiat unica appellatio, vel requirantur plures.

**QUARTO.** An in appellatione ad eius validitatem debeat exprimi causa gravaminis.

**QUINTO.** An schedula appellationis debeat dari iudici à quo.

**SEXTO.** Que sint exprimenda in libello, seu schedula appellationis.

## ARTICVLVS. I.

**AD PRIMVM** articulum: An appellatio debeat dari in scriptis.

Resp. constituyendo regulam, appellandum esse in scriptis à sententia diffinitiva, Papiani in præxi in form. appell. à sent. diffin. in gloss. in his scriptis, num. 1. fol. 414. Franch. in cap. 38. com. in ecclesia, verbum finem, num. 1. de appell. Guid. Pap. tract. de appell. com. cl. 2. num. 6. com. 5. fol. 57. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 69. num. 1. 10. tom. 1. 8. fol. 196. Luc. Part. in præxi, cap. lib. 5. cap. 1. num. 1. Comaz. in l. unica. limit. 25. num. 4. in fine. C. si de moment. post. auginel. tract. de appell. in præxi, num. 38. fol. 6. & de commun. opin. loquendo de iure canonico, testatur, & sequitur Franch. in cap. 59. v. debetur. in 2. princip. q. 2. num. 11. vers. secundo queritur an sit de

de appell. & probatur ex l. r. §. fin. ff. de appell. & relat. in illis verbis, *ut habeant scriptum*, de quod requiratur appellatio in scriptis, sine appelleretur ad Papam, siue ad alios inferiores; & ita seruetur de consuetudine, scribit Franch. d. q. 2. sub num. r. r. & rursus in cap. 1. num. 10. de appell. §. 6.

Ratio secundum Pet. de Bellap. in l. 1. §. libelli. sub num. 1. ff. de appell. & relat. loquendo de appellatione à sententia diffinitiva, est, quia sententia ipsa diffinitiva in scriptis debet proferri: ergo, inquit, & in scriptis debet ab ea appellari, quia nihil tam naturale est, &c.

**EXTENDE I.** hanc regulam, vt procedat etiam in appellatione ab habente vim diffinitivam, quia debet etiam dari in scriptis, Guid. Pap. d. tract. de appell. q. 10. sub num. 17. fol. 58.

**Ratio** erit, quia sententia, quæ habet vim diffinitivam, æquiparatur diffinitivæ, vide infra num. 56.

**EXTENDE II.** vt habeat loci etiam in appellatione extraiudiciali, Franch. in cap. 51. bonæ memorie. num. 17. in fine, vers. quoniam requiritur, de appell. Reginell. tract. de appellat. §. 2. cap. 3. n. 13. fol. 72. & quod appellans extraiudicialiter teneatur exprimere causas in scriptis, consuevit Nat. conf. 606. approbo. sub num. r.

**EXTENDE III.** vt non sufficiat, si appellans, voce dicat, *appello*, & appellationem incontinenti faciat redigi in scriptis per Notarium, Iacob. de Aren. in l. preses. sub num. 1. ff. de re iud. dicens vltimus, quod hac appellatione non impedit executionem, Franch. in cap. 59. vt debetur. m. 2. principal. q. 3. num. 12. de appell. & in cap. 1. sub num. 10. vers. secundum aduerte. de appell. in 6. Misact. in addit. ad pract. Papien. in form. appell. à sen. diffin. in glos. in his scriptis. fol. 415. aliud enim est, quod quis teneatur appellare in scriptis, aliud vero, quod appellatio redigatur in scriptis, Reginell. tract. de appell. in pract. num. 38. & 39.

Non tamen est necesse, quod appellans proferat illa verba *in his scriptis appellat*, sufficit enim, quod appelleret in scriptis, vt contra Ang. & Spec. tenet Franch. in d. cap. vt debetur. q. 4. num. 13. & d. cap. r. num. 10. in fine.

**NOTA** ex hac extensione errorum, eorum Notariorum, qui dicunt se rogatos,

de appellatione in scriptis interposita, & dicunt parti, dabit postea eam mihi, nam ante omnia debet esse dictata, scripta, & data priusquam notarius sit, vel esse possit rogatus, Ang. Aret. in l. 1. §. vlt. sub num. 1. r. vers. vnum tamen nota perpetua. ff. de appell. & relat.

**EXTENDE IV.** vt appellatio sine scriptis à diffinitiva non valeat etiam si iudex illi detulerit, Achil. de Grassi. decif. 2. alias 128. appellatio. de appellation. fol. 104.

Contra hanc extensionem vide infra sub num. 8. vers. stringe tertio.

**EXTENDE V.** vt statutum, permissum posse appellari sine scriptis, non valeat, Reginell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. num. 1. in fine, & num. 3. fol. 45.

Hanc extensionem arbitror non veram per ea, quæ ex Ang. Franch. & alijs retulimus num. 10. & r.

**EXTENDE VI.** vt in tantum requiratur appellatio in scriptis, vt alias appellatio efficiar deserta, Guid. Pap. tract. de appell. q. 9. num. 17. tom. 1. fol. 58. l. d. bull. tract. de appell. art. 5. glos. vna num. 8. tom. 3. fol. 496. vbi tamen n. 9. addit corrigendo, vocandum esse potius appellationem inualidam, quam desertam, & rationem reddidit.

**EXTENDE VII.** vt ab interlocutoria debeat indistinctè appellari in scriptis, sine appelleretur ex intervallo, sine incontinenti, sine iudice non sedente pro tribunali, siue sedente, Spec. rit. de appell. §. qualiter autem, num. 1. in fine lib. 1. fol. 190. Franch. in cap. 59. vt debetur. q. 7. num. 16. de appell. & in cap. 1. sub num. 5. vers. in glos. ibi in scriptis. de appellat. d. 6. & Luc. Pet. in pract. cap. 1. lib. 5. cap. 6. num. 1. & 3.

**LIMITA** declarando hanc extensionem, vt procedat de iure canonico, sicut distinguendo explicat Bal. in l. 6. eos. §. fin. autem. sub num. 2. vers. nam de iure civili. C. de appell. & quod ita sit determinatum de iure canonico, testatur Bar. in l. 4. eius qui sub num. 4. vers. primo quarto. ff. de appell. recip.

Secus est de iure civili, quia licet in probatione interlocutorie non est necessaria scriptura, ita neque est necessaria in eius appellatione, vt contrarium sit eadem disciplina, Bal. vix supra, & ita videtur sentire Glos. vnica, in fine l. 2. ff. de appell. & relat. & nonnulla scribit, sed confute Ang. Aret.

Arct. in l. 1. §. vlt. num. 10. ff. cod.

Contra hanc limitationem 1. quod crim-  
etiam de iure civili requiratur appellatio  
in scriptis, ostendit Bar. vbi supra, dicens vi-  
tetur, quod ita obseruatur conuolucendo, quam  
conuolucendo ex Bar. refert, & ad eum.  
sequitur Franch. in cap. 3. sub num. 10.  
verf. & aduertit, de appellat. 6. qui tamen,  
cum prius citaretur Glouan. contrarium vi-  
detur anceps locus.

RETENTA ergo simpliciter exten-  
sione tam de iure canonico, quam de iure  
civili.

INFERO ex hac extensione, inu-  
tem esse in appellatione ab interlocutoria  
præcisa appellandi, qui dicimus (*appello  
viva voce, referatur beneficium appellandi in  
scriptis*) requiritur enim adhuc, quod ap-  
pelleretur in scriptis infra decem dies, ac si  
appellatio viva voce emissâ non esset, Franch. h.  
in cap. 59. vt debetur. q. 7. num. 1. 6. versut  
finem, de appell.

10. MODERATI, eandem extensionem, vt  
non habeat locum, statim statuto, quod in  
appellationibus procedatur, solemnitatibus,  
& iuris ordinibus non seruatis, quia valebit  
appellatio etiam ab interlocutoria sine scrip-  
tis, & absque insertione alienius causæ, vt  
ex Ang. refert, & sequitur Franch. in cap.  
59. vt debetur. q. 7. num. 1. 7. & 18. ibi. aduer-  
te tamen ad vnam, de appell. & ex Franch.  
refert dubitationem Luc. Pat. in præf. capit. ol.  
lib. 5. cap. 6. num. 8. vers. item & septimam.

11. AMPLIA hanc moderationem, vt  
procedat etiam statim statuto, quod in cau-  
sa procedatur summarie, &c. quia in omni-  
bus causis, in quibus poterit procedi sum-  
marie, &c. valebit appellatio etiam sine scrip-  
tis, & ideo valebit etiam in omnibus casibus,  
de quibus in clem. dispensatam, de iudi-  
c. quia causa appellationis est eiusdem  
naturæ, qualis est causa principalis, Franch.  
in cap. 59. vt debetur. q. 7. num. 1. 8. in fin.

INFERO corroborando hanc amplia-  
tionem, quod in Regno Neap. valida est ap-  
pellatio à quavis interlocutoria, etiam  
quod non sit expressa causa grauaminis, &  
non sit appellatum in scriptis, sed viva  
voce, quia in Regno Neap. omnes causæ  
sunt summarie, Follet. in addit. ad Maran. in  
suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. &  
quandoque appellatur sub num. 154. fol.  
480. & Caracit. in 288. capituli. sub num.  
11. vers. sequens inferitur.

Contra hanc illationem memini, me vi-  
disse in vno tractatu, seu praxi moderna con-  
tra Neap. auctorem illius multum exclama-  
re contra Follet. & Caracit. asserendo, illa-  
tionem non esse veram, & in practica non  
esse receptam, eo quia expellio grauami-  
nis, & scriptura sunt de substantia appella-  
tionis ab interlocutoria, & substantialis non  
sunt sublata per iura municipalia Regni  
Neap. mandata, omnes causæ esse summa-  
ries.

Non recedas ab illatione, quia in Regno  
Neap. potest procedi summarie, & sine so-  
lemnitatibus, & ideo sine libello, vt, causis  
legibus illius Regni, scripti supra lib. 1. cap.  
50. num. 34. quare si potest procedi sine li-  
bello in prima instantia, ergo potest etiam  
procedi in secunda, & sic in causa appella-  
tionis, quia causa appellationis consistit ean-  
dem cum prima, & ideo si causa prima est  
summaria, causa appellationis quoque erit  
summaria, vt dixi supra vers. amplia, de infra  
q. 11. num. nam & in causa prima instantie  
requiritur libellus in scriptis, vt retuli, & se-  
quitur os sum supra d. cap. 50. num. 19. vers.  
tertia difficultas, quia libellus est scriptura,  
vt dixi eod. cap. 50. & cap. 51. vtriusque  
num. 1. & tamen si causa sit summaria, in  
qua potest procedi sine figura iudicii, libel-  
lus non est necessarius, restibus ijs, quos cita-  
ui, & sequitur sum d. lib. 1. cap. 53. num. 21.  
& sub num. 22. quia in eiusmodi causis sum-  
marie sunt remissa omnia substantialis ordi-  
nis iudicialia, vt retuli, & sequitur sum d.  
cap. 53. cum t. 7. & 20. ergo, &c.

Verum tamen est, quod si posset procedi  
solum summarie, seu simpliciter, sicque cau-  
sa esset solum summaria, in qua substantialis  
ordinis iudicialia non sunt remissa, scilicet  
ijs, quos citavi, & sequitur sum cod. cap. 53.  
num. 14. tunc requireretur libellus in scrip-  
tis cum expresse grauaminis.

12. MODERATI, vt habeat locum so-  
lum in interlocutoria mera, secus in interlocu-  
toria, quæ habet vim diffinitivæ, quia ab  
istâ interlocutoria, habente vim diffinitivæ,  
si appelleretur incontinenti, potest appellari  
viva voce, sicut à diffinitiva, Franch. in d.  
cap. 59. vt debetur q. 7. sub num. 1. 6. in fine:  
nam quoad formam appellationis, & so-  
lemnita sententia, habens vim diffinitivæ,  
æquiparatur in omnibus, & per omnia sen-  
tentia diffinitiva, vt retuli, & sequitur sum  
infra sub num. 37. restit. 5.

Adverte tu, qui versaris in foro capitulo, quia si appellator ante sententiam diffinitivam, appellatio debet scribi per notarium causam, nisi is fuerit legitime impeditus, & tunc ea appellatio cum nomine notarii, per cuius acta fuerit incorporata, appellatio debet denuntiari, alias appellatio non tenet, & nullum sortitur iuratum effectum lib. 3. Rot. Urb. cap. 1. §. 1. hoc locum statum est de contrariis contrariis, & non tamen decipit in reliquis iura communi, de quo supra n. 9.

13. **DECLARA I.** tandem regulam, dum dicimus, appellandum esse in scriptis, quia non propterea scriptura debet esse publica, sed iustitiae quolibet scriptura potest ad validitatem appellacionis, Aug. Aret. in l. 1. §. ult. sub num. 1. off. de appell. & rel. Gemin. & Franch. infra proxime citati: Ut tamen hanc scriptura privata probet, appellacionem esse incorporatam, sequitur presentia duorum testium 1. ut scribit Gemin. in cap. 1. sub num. 16. vers. in ea gloss. libi probati possit. & Franch. sub num. 1. de appell. in 6. iuris Franch. in cap. 59. ut debetur. sub num. 13. q. 5. de appell. & ita servamus in Curia datam censu notario cedula privata appellacionis, & notarius legit eam iudici coram testibus.

**SVBDECLARA.** ut in schedule, quae datur parti ad intimandum appellacionem secundum formam clem. causam, & electa scriptura debeat esse autentica, Franch. in d. cap. 1. sub num. 1. & ante eum Gemin. sub num. 15. de appell. in 6.

14. **DECLARA II.** ut si cedula appellacionis fuerit perditum, possit probari per testes, quod fuit appellatus in scriptis, Feich. in cap. 59. ut debetur. q. 6. num. 14. de appell.

15. **RESTRINGE I.** eandem regulam, ut non procedat quando appellatur incontinenti tempore sententiae, quia tunc potest viua voce appellari, Spec. tit. de appell. §. qualiter autem in principio lib. 3. fol. 190. & potest vno verbo appellari, dicens, *appello* Bar. in l. 1. §. 5. in principio. ff. de appell. & rel. & quod in ista appellacione, quae fit viua voce, sufficit dicere, *appello*, & subintellegatur, quod appello à ea sententia, quam statim protulisti in me, & adversum meum in tali causa, scribit Bac. in d. §. 5. in num. 2. ibi. & primo circa appellacionem, de quod si appellatur incontinenti, possit appellari viua voce absque scriptura, tenent

Papian. in form. appell. à sententia in glof. coram vobis. num. 12. versam plura etiam. fol. 406. & in glof. in his scriptis. sub num. 1. fol. 14. Franch. in cap. 59. ut debetur. q. 7. num. 15. de appell. Gual. Pap. tract. de appell. concl. 8. num. 6. com. 3. fol. 57. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fol. 69. num. 110. tom. 18. fol. 198. Luc. Pet. in pract. capit. lib. 5. cap. 1. num. 1. & 3. & statim. Achil. de Grass. doc. 2. alias 218. appellatio. de appell. fol. 104.

16. **DECLARA** hanc restrictionem, ut facultas appellandi duret solum donec iudex sedet pro tribunali, Spec. tit. de appell. §. qualiter autem. sub num. 1. vers. per que iura. lib. 2. fol. 190. Franch. d. cap. 59. ut debetur. sub num. 15. Luc. Pet. d. lib. 5. cap. 1. num. 7.

2. **vers. incontinenti.** & de comuni observantia restatut est Bar. in d. §. 5. in fine etiam si federit per horam post hanc sententiam, secus si iam iuxta ad pronuntiandum, vel ad alios actus diuenerit, Spec. ubi supra, & per magnam horam, ut scribit Franch. in cap. 1. num. 5. & Gemin. in §. 5. his que. sub num. 3. de appell. in 6. immo etiam si federit per magnam horam, ut loquitur ibidem Gemin. num. 1. 4. vers. item nota ex gloss.

Verum Petr. de Belp. in l. 1. §. 5. libelli. num. 3. vers. quantur dictum est. ff. de appell. & rel. videtur dicere, quod sufficit appellare illo die, & ita probat text. in l. 22. sed si apud nostra. ff. de appell. & rel.

- \* **Sed quicquid sentiat Petr.** communiter tenetur declaratio, ut ostendit etiam Aug. Aret. in l. 1. §. libelli. num. 3. in ultimis verbis, & num. 9. ff. de appell. & rel. & ad tertium in d. l. 2. respondeo quid procedit dummodo iudex sedet pro tribunali.

17. **SVBRESTRINGE** eandem restrictionem, ut non procedat in iureducione, quia siue appellatur ex intervallo, siue incontinenti, semper acquiritur appellatio in scriptis, ut reuli, & sequatur sum supra num. 9. exten. 7. ubi videas.

An hac diligentia appellandi incontinenti possit esse damnosa, vide eundem Luc. Pet. d. cap. 1. num. 4. & 5. & an possit aliquando esse vitiosa, vide eundem ibidem. num. 6. vers. possit tamen.

18. **RESTRINGE II.** ut forsitan non procedat, quando appellatur ad Papam secundum eam, quae ex Arch. refert Rot. dicit. 54. n. 385. si appellatur. num. 2. de appell. an non. fol. 160. *Non procedit ad papam* Con-

Contra hanc restrictionem facit, quod ex Franch. retuli, & sequutus sum supra sub num. 1.

**RESTRINGE III.** ut non procedat quando iudex à quo appellationem admitteret, quia tunc illa appellatio, quamvis sine scriptis fuerit interposita, tamquam ex quo iudex ei devaluit, deuoluit negotium ad superiorem, ut ex Franch. Contr. & Gemin. retuli, & si quutus sum infra quæst. 7. limit. 36. num. 3.

## ARTICVLVS II.

**A D SECVNDVM** articulum: An verbum, *appello*, sit de forma, vel sufficiat alia quæcumque verba æquipollentia.

- 19 Concludo, non esse necessarium, ut appellans utatur verbo (*appello*) sed potest vel alijs verbis æquipollentibus, quia non refert, quod ex verbis æquipollentibus profertur, quante sufficiat, si dicat, *proclamo*, vel *propono*, seu *conquiro*, & similia, ut refert, & sequitur Franch. in cap. 34. ad audientiam. not. ult. sub num. 2. de appell. item sufficit, quod quis dicat, *submitte me*, & *mea bona sub protectione Papæ*, d. cap. ad audientiam. & ibi Franch. not. 1. sub num. 1. de appell. quare submittens se, & sua sub protectione Papæ, intelligitur appellare ad Papam, licet ut verbum, *appello*, non exprimitur, ut in d. cap. ad audientiam. & quod sufficiat dicere, *dominus, hoc grauasset me in tali articulo, non in amplius litigare coram iudice, sed voluit ad Papam*, & *appellat per te*, sic tibi Bart. conf. 606. approbo. sub num. 1. & sub num. 4. ibi. quid enim intell. & quod sufficiant verba æquipollentia, quando constat de mente, scribit Franch. in cap. 1. num. 5. versus finem de appell. in 6.

- 20 Confirmatur hæc declaratio, quia in sententia diffinitoria nihil refert quo verbo iudex utatur in condemnando, ideoque æquæ valet sententia, si iudex utatur verbo, *condemno*, sicut si utatur alio æquipollenti, Alex. in l. 1. num. 2. §. de verb. oblig. quare dicitur sententia re iudicat deceret, non videtur non condemnare, Alex. in l. 1. num. 7. ff. de sent. & re iud. Vnde tract. nulla. rubr. de nullit. ex defect. process. sub omni. 92. vel si idem foret. Similiter si dicitur, *erit de facto debere*, & c. Vnde ubi supra num. 92. vel si diceret, *mihi videtur talem debere*, ut per eosdem, & Scal. de conf. sapient. lib. 4. cap. 13.

tom. 3. par. 1. fol. 349. Similiter etiam si iudex pronuntiaret, *inducitur* tunc exequendum, diceretur diffinitiuè sententia, quia præceptum iudicis, factum super negotio principali, accipitur pro sententia diffinitiva, licet iudex non dicat, *condemo*, sed præcepto, Alex. conf. 50. visis actus. num. 1. r. vers. præterea iussus iudicis lib. 2. Hicque alias ego respondebam de iure, quod iudex pronuntiando, votum esse sequendum, dicitur sententiam protulisse, sed in superioribus terminis si iudex dicat, *proclamo* *Tantum*, & c. *in expensis vestrum* *calidari*, sententia valet, quia etiam deficit verbum (*condemo*) nec possit intelligi repetendum, nec debet subire Bigi, Bart. in l. 1. §. fin. sub num. 2. ff. de hered. institut.

- 21 Ratio est, quia verba deferunt intentioni, non est contra, Franch. in d. cap. ad audientiam, sub num. 1. de appell. magis ideo attendi debet mens, quam verba, quæ propterea impropianda etiam sunt, ut substituitur intentio, & sententia, Alex. in d. l. 1. num. 27. ff. de verb. oblig. & Vnde d. rubr. de nullit. ex defect. process. sub num. 92. vers. sufficeret. & Scal. d. cap. 3.

- 22 **DECLARA** hanc conclusionem, procedere, dummodo exprimeatur omnia necessaria in appellatione: quare non satis esset si, & bona sua submittere protectioni Papæ, sed debent omnia alia necessaria adhiberi, ut explicat Franch. d. rap. ad audientiam. not. ult. num. 2.

## ARTICVLVS III.

**A D TERTIVM** articulum: An à pluribus sententijs sufficiat vnica appellatio, vel requirantur plures.

- 23 Resp. & concludo pro regula, quod à pluribus sententijs plures requiruntur appellationes l. 1. §. si quis separatim. & ibi Pert. de Bellap. Bart. & Paul. de Cast. ff. de appell. & relat. pluribus enim malis plura media amittuntur: & quod non sine necessitate appellationes, quæ sunt sententia, licet vno contextu, refert, & sequitur Franch. in rubr. num. 5. in fine, de appell. quæ si quis coram eod. iudice fuerit edictus duobus libellis super diuersis rebus: & iudex. fecit duas sententias vno. o. contra super dictis libellis, & deinde condemnauit super simpli. & deinde condemnauit super appellatio. ne tale rescriptum: conueniens est talis, quod

quod talis iudex iuriam contra eum tunc leuennam, à qua ad sedem Apostolicam appellatur, & deinde in vim huius respecti agit coram iudice appellationis ad reuersionem viriusque sententiarum, dico, quod iudex appellationis non poterit procedere, nisi in causa vltimae sententiae, vel durioris sententiae, & sic in causa vltimae sententiae, Frisch. d. rubr. num. 6. vers. propter hoc. de appell.

**EXTENDE I.** hanc regulam, vt habeat locum etiam si final, & semel profertur interlocutoria, & distinctiva sententia, qua duæ etiam imponi debent appellationes, Gaud. Pap. tra. de appell. q. 62. sub. n. 46. tom. 5. fol. 59.

**EXTENDE II.** vt habeat locum etiam si plures condemnantur de eadem re, seu ex eadem causa, quia plures etiam requirerentur appellationes, & appellatio vnius alteri non prederet d. l. si qui separatim, & ibi Doct., & hoc facit separatim condemnationis secundum Pet. de Bello. in d. l. si qui separatim. num. 1. in fine, sed in illis, hoc esse verum, quando faciunt condemnationem etiam ex diverso genere probationis, aliter, si condemnantur ex eodem genere probationis, appellatio vnius prederet alteri etiam si esset contra eos diuersis libellis, & iudicij actum, vt declarant Bar. in d. l. si qui separatim, Paul. de Cass. & Latius, Ang. Aret. qui adducunt exempla.

**EXTENDE III.** vt procedat etiam si vnica sententia condemnantur plures ex diuersis capitulis, quia plures requirerentur appellationes: vna enim appellatio, quæ respiceret vnam personam, non suspendere totam sententiam, Paris. conf. 66. videtur. num. 3. & seq. lib. 1.

Vel requirunt vna simplex appellatio à tota sententia, Paris. eod. conf. 66. num. 9.

#### ARTICVLVS IV.

**A**D QVARTVM articulum. Au in appellatione ad eius validitatem debent exprimi causae grauaminis.

**PRO** resolutione distinguo duas species appellationis.

Prima species est appellatio à distinctiua, Secunda species est appellatio ab interlocutoria.

**VENIO** ad primum: & concludo, quod expressio grauaminis non est necessaria, quia non est de substantia appellationis,

& ideo appellatio à distinctiua est valida, licet in ea minime expressa sit causa, Spec. in de appell. 5. qualiter autem, num. 2. vers. hæc est vna distinctiua lib. 2. fol. 190. Archid. in cap. romana. sub. num. 10. & 11. ubi vnde dicitur de appell. in 6. Abb. in cap. 3. cum in ecclesia. sub. num. 6. de appell. & ibidem, Franch. num. 4. vers. in glossa in verba ista dicens, satis esse, quod dicat, appello: quia expressio causae non est de forma appellationis à distinctiua, idem Franch. in cap. 1. 4. consulti. vers. finem, sub. num. 6. & in cap. 62. cum causam sine, sub. num. 30. eod. tit. de appell. & quod post sententiam distinctiuam licet appellatur à quocunque, & per quocunque etiam sine causae rationabilis expressione, scribit Spec. in de appell. in quibus, sub. num. 2. vbi finem lib. 1. fol. 186. & quod in appellatione à distinctiua non sit necessarium, vt continetur causae grauaminis in specie, sed sufficiat, quod appellans in genere dicat, se grauamini, scribit Maran. in suo spec. par. 6. tit. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 133. fol. 480. & quod sufficit dicere, appello ab ista sententia, tanquam ab iniuria, scribit Pet. de Bello. in l. 3. scio. sub. num. 6. vers. quare gloss. de appell. & relati. imò nec esse necessarium dicere, iniuriam, seu iniustitiam, scribit, & bene Contar. in l. vnica. in amplum. 106. C. si de mom. poss.

**EXTENDE I.** hanc conclusionem, vt sit vera tam de iure ciuili, quam de iure canonico, quia regulare est, tam attento iure ciuili, quam attento iure canonico, quod causa non sit exprimens in appellatione à distinctiua, Contar. in l. vnica. bene. 3. sub. n. 34. vers. declarata. ibi. si igitur. C. si de mom. poss.

**EXTENDE II.** vt sit vera etiam si essent in ius sententis distinctiua, in quibus appellatio non admittitur ad effectum suspensiuum: quia nihilominus appellatio ab eiusmodi sententis in se est valida, etiam non expressa causa in appellatione: expressio enim causae operatur solum quoad leuiorem receptionem appellationis, & inhibitionem faciendam, vt ex Arch. Franch. Contar. & Farin. retuli, & sequutus sum infra q. 17. huius. 4. num. 57. vbi videas, & l. mit. 6. mimb. 7. n. 111. & quod expressio rationabilis causae operetur, vt appellatio admittatur etiam in casu, in quo est prohibita, retuli, & sequutus sum d. l. iuxta. 4. sub. n. 52.

E X



28 **EXTENDE** III. ut sicut expressio causæ regulariter non est necessarii in appellatione à diffinitiva, ita neque est necessarii in appellatōe ab interlocutoria, habente vim diffinitivæ, quia regulariter secundum naturam diffinitivæ, Franch. in cap. 28. peruenit ad 2. num. 8. & in cap. 59. vi debitas. q. 1. 4. num. 3. de appell.

29 **RESTRINGE** eandem conclusionem, venio haberi locum in sequentibus quatuor casibus, quos posuit Franch. in d. cap. 59. vi debitas. q. 2. 4. sub num. 2. 5. abbe. & adde prædictus de appell. decens, quod impetratio literarum super appellatione à diffinitiva est nulla, si in appellatione non sit expressa causæ.

Primus casus est in appellatione à correptione, quia quicquid sit appellatio à diffinitiva, tamen est necessarii expressio causæ.

Secundus in appellatione ab executione.

Tertius in appellatione à sententia, lata in causâ, commissa appellatione remota.

Quartus in appellatione interposita à tertio à sententia diffinitiva propter suum interesse, quia nisi exprimeret causam rationabilem, per quam appareat, quod præsentis iudicium inter esse, non audiret, huiusque quartus casum ponunt alij, quos rei usq. & sequentibus in fine q. 17. limit. 6. memb. 4. n.

Quintus casus, quoniam ipse considero, posset esse in sententia diffinitiva, lata super causâ possessionis incommence, quia requiritur expressio causæ, vide infra q. 11. sub num. 8. 6. vi si iudicet.

**ADVERTE** quod cum in appellatione à diffinitiva non sit necessaria expressio causæ, cavere debet, ne exprimas, quia si exprimeres frivolum causam, appellatio vitaretur, vi et alijs, & sequentibus in fine supra. quæst. 1. sub num. 5. 1. vers. & hoc.

30 **VENIO** ad secundam speciem, & conclusio eam ratiatur: debet enim in appellatione à sententia inter interlocutoria exprimi, & nominatim causâ gratamini, Spec. tit. de appell. 5. qualiter interm. sub. num. 2. vers. hæc est via differentia. lib. 2. fol. 190. Franch. in cap. 18. conclusit. il 2. num. 1. & 3. vers. amplius. & in cap. 38. cum in ecclesiis. num. 4. in gloss. in verb. iusta. & in cap. 59. vi debitas. q. 8. num. 17. & in cap. 62. cum causam in fine. sub num. 30. de appell. & in cap. 1. num. 3. in fine, & Genin. num. 7. de appell. 6. & quod in appellatione ab interlocutoria sit necesse exprimere

sentiam, sentiant Abb. d. cap. cum in ecclesia. sub num. 6. & Luc. Part. in pract. cap. lib. 5. cap. 6. num. 3. & 4. & quod hodie non liceat sine causâ rationabili ante sententia appellari, scribit Spec. tit. de appell. 5. in quibus. sub num. 17. vers. porro cum appellatur. in fine lib. 2. fol. 186. & quod appellatio ante diffinitivam, seu ab interlocutoria, non expressa rationabili causâ, sit nulla, scribit Franch. in d. cap. 59. vi debitas. sub num. 1. vers. tene menti, & q. 8. sub num. 17. & quod appellatio ab interlocutoria non valeat, nisi exprimat causâ gratamini in ipsa appellatione, & debeat exprimi in specie, & in genere non sufficiat, scribit Martin. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num. 173. fol. 480.

Confirmatur hæc conclusio, quia appellatio ab interlocutoria non potest mutari ex alia causâ, quoniam ex nominatim expressio secundum ea, quæ summi iura quæst. 11. num. 1. singo in necessarium antecedens requiritur expressio causæ nominatim.

**EXTENDE** I. hanc conclusionem, ut habeat locum etiam in appellatione à sententia excommunicationis, quia requiritur expressio causæ, ex quâ non potest equiparari sententia diffinitivæ, Franch. in cap. 1. num. 5. in fine, de appell. in 6.

31 **EXTENDE** II. eandem conclusionem, vi in tantum debet nominatim exprimi causâ gratamini, ut non sufficiat illam exprimere generaliter per relationem ad acta, dicendo (appello ab iniquitate sententiæ interlocutorie, & pro causâ gratamini allego omnes causas, quæ ex actis colligi possunt) Franch. in cap. 18. conclusit. il 2. sub num. 3. de appell. & brevius in cap. 1. num. 6. de appell. in 6. Martin. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num. 173. fol. 480. & Luc. Part. in pract. cap. lib. 5. cap. 6. num. 4. & loquendo de appellatione ab executione, scribitur Capic. decisi. 1. n. 10. & Luc. cl. tract. de arrem. par. 2. cap. 11. de arrem. & in non appell. pend. l. 1. m. 5. quæ est vltima. num. 44. tom. 5. fol. 384. & in casu huius exceptionis intelligitur eundem cod. cap. 1. 2. l. iust. 1. sub num. 42. fol. 359. cum allegat, quod non sufficiat expressio per iudicem in ad acta.

32 **TEMPERA** istam executionem, ut non procedat quando fieret relatio ad certam partem actorum, in quibus diceretur

E 2 ap-

apparere de grauamine, quia tunc causa grauius potest dici nominari expressa: Ideo iudicet, vt ex Bal. & Rot. tenet, & iudicet Franch. in d. c. consilia 2. sub 2. 3. & 1. ap. 59. vt debuit. q. 12. n. 23. vel sub finem, de appell. de in cap. 1. sub num. 8. vers. sed adiecte, de appell. in 6. & lenau Luc. Pat. ubi supra, & in casu huius temporis intelligi ampliationem, quia dubitando ponit Lancel. d. limit. 1. num. 42.

**INFERO I.** ex his, quod causa grauius dicitur sufficienter expressa, si dicatur (appello, quia me grauasti, non attendis exceptionem pacti, de qua constat in actis) Mar. h. tract. de communi p. 2. in communis appell. cap. 1. num. 48. fol. 23.

**33 INFERO II.** quod non sufficit dicere (appello ab iniqua iurisdictione, quia me grauasti) sed debet exprimi causa in specie, Franch. d. q. 3. sub num. 7. Necque diceretur nisi causa appellandi, si quis diceret (appello quia ex testibus, vel alijs instrumentis aliter prouinciaudum erat) Idem si dicatur, quia interlocutoria lata est iniusta, quod enim minus generalis causa, & ideo debet exprimi grauamen, vt in appellatione ab interlocutoria in nouo opere iurisdictione, iudicet Innoc. in cap. 14. de nouo oper. nuot.

**EXTENDE III.** vt procedat etiam de iure ciuili, Franch. in cap. 59. vt debuit. num. 29. vers. postremo quatuor, de appell. quod etiam tenet apertè Bat. in l. 4. eius qui, num. 2. & 4. ibi cod.

Contra hanc excusationem inuadit Pet. de Bellop. in l. 3. scio. sub num. 6. vers. quare glof. d. de appell. de iur. dicens, quod in iure ciuili uult de hoc esse expressum.

**34 RESTRINGE I.** eandem conclusionem, vt non procedat quando ex forma tenore, & inspectione ipsius sententiae uere constaret de grauamine, puta quia in ea exprimitur iniusta causa, & reprobat à iure tunc cum appellatio tenet, quia minus uou sit expressa causa grauaminis, quia isto casu notorium reuera etiam ab onere proponendi, seu allegandi, Franch. in cap. 59. vt debuit. q. 10. num. 21. & Card. Alex. num. 41. vers. ita ergo regna, folio. 2. de appell. iuribus Franch. in cap. 1. sub num. 7. vers. tertio item 2. de appell. in 6. Luc. Pat. in pract. cap. fol. lib. 5. cap. 6. sub num. 5. limit. 4. & loquendo de appellatione ab executione, sicutum Capic. de c. 1. sub num. 21. & 22. & Lancel. in act. de arbit. par. 2.

cap. 1. 2. de arbit. & Innoc. appell. pend. limit. 53. num. 40. & 42. tom. 5. fol. 384.

**35 AMPLI I.** hanc restrictionem, vt procedat etiam de grauamine apparcat in his praesumptionibus, aut per solas allegaciones iuris, puta, in eo loquens iudex non debere sequiturum, quod de iure regulariter est prohibendum, quia isto casu non est necessaria expressio cause grauaminis, testibus Bal. Franch. & Card. Alex. quos retuli, & sequutus sum infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 216. sub limit. 6. Constat in l. vltima quatuor, num. 49. vers. declara. C. si de mone. poss. Luc. Pat. d. lib. 5. cap. 6. sub num. 5. limit. 3. & Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 1. 2. de arbit. & Innoc. appell. pend. limit. 1. princip. in 33. tom. 5. fol. 358. & limit. 53. quare est vltima num. 42. & 43. fol. 384.

Contra restrictionem, & ampliationem: quod etiam causa grauaminis quantumvis sit notoria debet allegari, & exprimi nominatim in appellatione: videtur resistere idem Franch. in d. cap. 59. vt debuit. q. 9. num. 18. in fine, de appell. de in cap. 1. num. 3. in fine, & num. 6. de appell. in 6. quia notorietas non videtur excusare à forma, data in appellatione, licet excuset à necessitate probationis, Franch. d. cap. vt debuit. q. 22. sub num. 23. qui propterea videtur confusi, & siue de iure notorietate loquens, & Lancel. d. limit. 1. princip. num. 32. fol. 358. & quod in appellatione extraneitatis debet exprimi causa appellationis etiam si causa sit notoria de iure, & de facto, quia licet notorietas excuset ab onere probationis, non tamen excusat ab onere allegandi, scribit Feder. Schen. tract. de appell. num. 2. & 3. tom. 5. fol. 55.

Tu non recedas à restrictione, & ampliatione, quia in uocarijs cessant solennia.

**36 RESTRINGE II.** vt non procedat quando iudex dixerit appellationi, quia tunc appellatio etiam sit expressioe cause tenet, & de iudicis ad superiorem. Genu. in cap. 1. §. post hoc. num. 14. vers. sed pone, de appell. in 6. & Franch. in cap. 59. vt debuit. n. 28. vers. vltimo pone, de appell.

**37 RESTRINGE III.** seu declara, vt non procedat quando post interpositam appellationem inde nites, seu quatuor dies antequam transire tempus ad appellandum, exprimerem causa, quia tunc licet non fuit expressa in appellatione, attendi habetur, ac si esset expressa in appellatio-

ne

ne, & ideo tenere appellatio: sed post lapsum tempus ad appellandum nihil inuaret expressio causæ, Ang. Aret. in l. 1. §. 1. in fine sub num. 10. vel. vnam tamen nota perceptuam. ff. de appell. & rel. & Franch. in d. cap. ut debetur. q. 1. §. num. 26. & in cap. 1. sub num. 8. vers. sexto limita. de appell. in 6.

**RESTRINGE IV.** vi non procedat in causis, in quibus potest procedi summarie &c. quia in illis appellatio ab interdicto illa valet etiam non expressa causa gratum. vi ex Franch. Luc. Pat. & Follet. reuoli, & sequens sim supra num. 10. & sub num. 11. vers. infero.

**RESTRINGE V.** ut non habet locum in interdictis, habente vim distincti ux, quia de ea indicatur, ut de distincti ux, Franch. in cap. 1. num. 7. vers. limita tamen de appell. in 6.

#### ARTICVLVS V.

**AD QVINTVM** articulum: An schedula appellations debet dari iudici à quo.

38 Resp. quod sic non tamen est necessarium, quod ista cedula appellations legatur, seu reciteatur iudici, Franch. in cap. 3. cum in ecclesia, vers. finem sub num. 1. & in cap. vii. §. in l. q. 8. num. 29. in fine, de appell. Papien. in pract. in form. appell. à seor. diffin. in glos. in his scriptis, num. 1. in fine fol. 414. Luc. Pat. in pract. capit. lib. 5. cap. 1. num. 32. fol. 151. & Ruginell. tract. de appell. in pract. num. 40. & in 2. est textus ad litteram in cap. 9. appellatio. de appell. in 6. neque est necessarium, quando datur, seu exhibet dictam scripturam appellations coram iudice à quo, quod loquatur, vel deat, appello: iudici enim sola exhibitio in scriptis, Franch. in d. cap. §. in l. q. 8. num. 29. in fine, de appell. num. 2. vers. vltimo nota. eod. in 6. & in 2. seruatur in pract. imò suis est, quod appellans dat in actis credendum appellations infra legitima tempora, & ita pract. aut hic in Verbo.

Et hæc schedula, seu cedula appellations dicitur libellus appellations, Franch. in d. cap. appellatio. num. 6. vers. secundo nota. de appell. in 6. & Ruginell. tract. de appell. in pract. num. 41. vers. schedula.

Huius tamen schedulae an debeat appellans tradere copiam iudici à quo, si eam petat, Doctores sunt varii ego concludo,

quod si famus in appellatione, in qua requiruntur expressio causæ, tunc debet eam tradere, si in petita in tantum, quod si e contra non tradat priusquam labatur tempus perentorii apud iudicem, appellatio efficitur deserta, secus si non requiratur expressio causæ, quia tunc copiam, etiam si fuerit petita, non tenetur tradere, ut refert, & sequitur Franch. in cap. appellatio. sub num. 5. ubi. sed an requiratur de appell. in 6.

#### ARTICVLVS VI.

**AD SEXTVM** articulum: Quæ sit exprimenda in libello, seu schedula appellations.

39 Resp. quod libellus appellations pro forma substantiali debet continere sex infra scripta.

**PRIMO** debet continere nomen appellantis, Bar. in l. 1. §. fin. in princip. ff. de appell. & rel. Ang. Aret. in l. l. c. num. 2. ff. eod. Franch. in not. n. 3. vers. de forma, de appell. Papien. in pract. in form. appell. à seor. diffin. in glos. coram vobis. num. 1. fol. 404. Rebuff. tract. de appell. in pract. num. 29. tom. 3. fol. 477. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 2. de attent. & innot. app. pend. l. m. §. 10. princip. num. 189. tom. 5. fol. 382. & Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 4. num. 2. vers. nomen appellantis. & probatur ex d. l. 1. §. fin. ff. de appell. & rel.

Procurator, & c. iudici, si iussu iudicis, venditor, & emptor appellantes, quo nomine appellare debeant dixi q. seq. num. 24. 31. 34. 36. & 65.

Declaratio restringendo, vi si fini plures condemnati ex una, & eadem causa ita, quod omnibus compareat eadem defensio, tunc sufficit exprimi nomen illius, qui appellat, quia appellatio eius omnibus proderit, Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 4. sub num. 27. & 29. & in 2. manifestum, quia illa appellatio efficitur communis omnibus, vi ex Petr. de Bellaper, Ruin. Jo. Fer. & Gail. reuoli, & sequens sim q. seq. n. 58. & eod. in l. 3. §. 1. de queritur. ita, ceterum si plures. ff. de appell. & rel. qui videtur contrarium, innuere, intelligas, quando sunt condemnati ex diuersis causis.

40 **SECUNDO** debet continere nomen aduersarij, id est appellati, Papien. Franch. & Lancell. in locis infra promane citatis, Rebuff. d. tract. de appell. in pract. num. 30.

1011

tom. 3. fol. 478. & videtur satis probari ex  
h. in vltimis verbis. ff. de appell. & relac.

Contrarium opinionem i quod enim ap-  
pellatio valeat i licet non contineat uocem  
appellati; tenet Gloſin l. 1. §. ſin. iu. verbo.  
aduerſus quem. & ibidem Bar. in primu. ff.  
de appell. & relac. Spec. tit. de appell. §. qua-  
liter autem. num. 4. verſ. hoc autem nota.  
lib. 2. fol. 190. Franch. in rubr. ſub num. 4.  
verſ. circa quartum. de appell. nam expreſ-  
ſio nominis adueſi ſui non eſt de ſubſtantia  
appellationis. quia quando quis appellat in-  
continenti i ſiſſici i quod dicat i appello.  
Caput. q. deſ. 36. appellatio. num. 1. &  
ſeq. par. 1. & quod appellatio ſuſtineatur  
quomodo non contineat nomen appellati.  
ſicut Lancell. tract. de attent. par. 2. cap.  
12. de attent. & in nou. app. pend. ampl. 1 h.  
prin. num. 3. fol. 357. & limit. 50. princip.  
num. 190. fol. 381. & Rugnell. d. cap. 4. num.  
25. & quod ſufficiat ex primis & procurato-  
rem loco partis. quia procurator pars dicitur  
i ſicut ibi. Caput. q. d. deſ. 36.  
num. 5. & demum hæc contraria opinio.  
quod non ſit neceſſarium exprimere in li-  
bello appellationis contra quem aduerſa-  
rium appellatur i dicti ad litteram tex. in l.  
3. ſic quæſnam. in princ. ff. de appell. & re-  
lac.

41 Reſoluta hæc contraria opinio.

Extende eam. ut in tantum valeat ap-  
pellatio. etiam uox expreſſio nomine appella-  
ti. ut valeat etiam ſi eſſet expreſſum nomen er-  
roneum. pui 2. quia uoluit appellare contra  
Alſumum. dicitur. quod appellabat contra.  
Transiſſum. nam talis erronea. & falſa ex-  
preſſio nominis ipſius appellati non uariat  
appellationem. Ro. quoniam refert. & ſequitur  
Lancell. ad l. de attent. par. 2. cap. 12. de  
attent. & in nou. app. pend. d. ampl. 1 §. uam.  
4. fol. 357. & limit. 50. princip. num. 191. ad  
quæſnam. fol. 381. tom. 5. & Rugnell. tract.  
de appell. §. 2. cap. 4. num. 26.

42 Declara. ſeu diſtingue in liſto ſecundo  
ſubſtantia. ut expreſſio uocem appellati  
vno caſu ſit omnino neceſſaria. alias ap-  
pellatio non deſeruet interpoſita. caſus eſt iſte:  
ſi vna ſententia condemnatur pluribus. ex  
diuerſis tamen cauſis i ſu appellat i dicta.  
ſem criſta. & in appellatione vnius tantum  
nomen ex aduerſariis exprimis i hæc ap-  
pellatio dicitur interpoſita ſolum quod cum  
cuius nomen ſuit in appellatione expreſ-  
ſum. ſed non quæ ad alios. quia eorum no-

mina non fuerunt expreſſa. Parſ. conf. 66.  
videtur. u. 3. & ſeqq. lib. 1. Bero. conf. 113.  
viſa ſententia. ſub num. 4. & ſub num. 5. verſ.  
& pro intelligenti. in tertio caſu. lib. 3. di-  
cens. quod ſi diuerſe ſunt cauſe. & diuerſa  
eſt ratio deſenſionis i quæ diuerſitas cauſa-  
rum ſingulas perſonas aduerſariorum reſ-  
piciat i tunc appellatio prodeſt appellanti  
quoad eos. quorum nomina fuerunt expreſ-  
ſa. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de  
attent. & in nou. app. pend. limit. 2. princip.  
num. 20. in fine. & ſ. ſeqq. tom. 5. fol. 361.  
& Rugnell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. ſub  
num. 27. ſibi ſi vero appellans ſuit condem-  
natus. & probatur ex l. 3. ſic quæſtum. ff.  
de appell. & relac. Secus tamen eſt ſi co-  
appellares ſimpliciter a tota ſententia. vel a  
ſententia i quia non poſſet ſuſtineri appella-  
tio quod ad omnes ſecundum ea. quæ ſibi  
Parſ. d. conf. 66. num. 9. Bero. d. conf. 113.  
num. 5. verſ. & pro intelligenti. in primo  
caſu. & ſub num. 9. lib. 3. dicens. quod ſi  
appellans appellat ſimpliciter a ſententia.  
la 2. ad ſuorum plurium. non expiſtendo  
nomina aliquorum. pro non eſt neceſſe. &  
tunc ſue vna tamen ſit cauſa. ſue ſint plu-  
res diuerſe. appellatio reſpectu omnium ap-  
pellanti prodeſt. & tanto magis ſi appellans  
totum ſententia i motum expreſſum i Secus  
etiam eſſet. ſi condemnaretur pluribus ex  
ead. cauſa. quia ſatis eſſet. quod expiſtaret  
nomen vnius d. l. ſic quæſtum. ibi. ſed li-  
lus cecidit. & Bero. d. conf. 113. viſa ſententia.  
num. 4. lib. 3. dicens. quod appellatio  
prodeſt appellanti quoad omnes aduerſa-  
rios. quando aliquorum nomina fuerunt  
expreſſa in appellatione. & aliquorum non  
fuerunt expreſſa. quando vna tantum eſt  
cauſa. & ratio deſenſionis. & hæc teſatur  
etiam i conuenient opin.

Contra primam partem huius declara-  
tionis i quod enim ſatis ſit. condemnatum  
appellanti expiſtere nomē vnius ex victo-  
ribus i quibus eſt condemnatus. etiam ſi non  
ex vna eademq. cauſa ſit omnes condemnatus.  
ſed ex diuerſis. & ſeparatis. dummo-  
do tamen ſit vna ſententia condemnati ui-  
torum Aug. Arct. in l. ſic. ſed illud. in fine  
principii. de num. 1. ff. de appell. & relac. &  
moneri ex ratione. quia nomen appellati  
non eſt neceſſarium ad validitatem ap-  
pellationis i ergo. inquit. quo ad eos. quorum  
nomina non expreſſa. ſibi non præiudicant.  
& expiſtando nomen vnius. videtur potius  
ex-

expressisse ad declarandum, quod appellavit, quàm ad se resurgendum & ad tractat d. 4. sed illud, ubi ponderanda videntur illa verba. *et cum una causa sit, &c.* respondet, quòd illa dictio, *causa* sonat pro *sententia*, quasi dicat textus, esse considerandum, an ille unde a sententia condemnatus.

Ego in praxi hanc vbi benigniorem amplecter opinionem, quia in dubio est respondendum pro appellatione. Et maxime quando appellans in appellatione inferret totum tenorem sententiae, Ang. Aret. vbi supra, tamen in puncto iuris non recedo à declaratione, nã & ipsemet Ang. Aret. in cod. S. sed illud. sub num. 3. in casu, quo plures sint condemnati, & unus appellet, considerat non solum vnitatem sententiae, sed an sit idem negotium, vel diversum.

43 **TER TIO** debet continere nomen iudicis à quo, Bar. in l. c. §. fin. in principio, ff. de appell. & relat. Papien. in form. appell. à sententia. in gloss. coram vobis. sub num. 1. fol. 404. Franch. in rub. num. 3. vers. de forma. de appell. Rebuff. tract. de appell. in præfat. num. 29. tom. 3. fol. 477. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 22. de attent. & innov. app. pend. limit. 50. princip. num. 189. tom. 5. fol. 381. & Ruginell. tract. de appell. S. 2. cap. 4. n. 30. vers. nomen iudicis, & probatur ex l. 1. §. fin. in illis verbis, *et adversus quem, ff. de appell. & relat.* non illa verba, *adversus quem*, exponunt Gloss. & alij, scilicet iudicem; non enim sunt intelligenda de adversario, quia adversarius ex utro in l. 3. scio quaeritur. ff. cod.

Ratio potest esse, quia sum aliqui iudices, à quibus non licet appellare, de quibus dixi infra quæst. 16. limit. 1. & seqq. unde non potest constare, an super tali appellatione possit procedi, nisi appareat à quo iudice, lata sit sententia.

44 Declinat primo, ut satis sit, si contineat nomen dignitatis iudicis, ut puta, appello à Gubernatore Subiacensi, ab Auditore Camerae ab Episcopo Maticano, Bar. in d. l. 1. §. fin. num. 6. vers. super secundo. ff. de appell. & relat. Franch. d. rub. sub. num. 4. vers. circa secundum de appell. & Rebuff. id. num. 29. fol. 477. & quòd sufficiat dicere, appello ab audientia talis Episcopi abique eo quòd exprimat nomen proprium Episcopi, notat Gemin. in cap. 3. romana. 3. cum autem, de appell. in 6.

45 Declarat secundo, quòd licet in commis-

sione, seu referipto non sit expressum nomen iudicis, à quo appellatur, tamen commissio appellationis tenet, quia satis est, quòd constet de causa, & de personis, inter quas est lata sententia, Franch. vbi supra, & in cap. 57. oblatz. num. 1. de appell. & Ruginell. tract. de appell. S. 2. cap. 4. num. 31. vers. in commissione.

46 **QUARTO** debet continere nomen iudicis ad quem, Franch. in rub. sub. num. 3. vers. de forma. de appell. Rebuff. tract. de appell. in præfat. num. 30. in fine. tom. 3. fol. 478. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. app. pend. limit. 50. princip. num. 189. tom. 5. fol. 381. & Luc. Pat. in præf. capit. lib. 5. cap. 1. sub num. 6. vers. addo & quantum, & hoc probari videtur ex l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de appell. & relat. in illis verbis, *cum alium appellare deberet.*

Contra hoc quartum substantiale, quòd enim appellatio valeat etiam non expresso iudice ad quem appellatur; tenent Ang. Aret. in l. 1. §. si quis in appellatione. sub num. 2. ff. de appell. & relat. Franch. in cap. 3. romana. S. cum autem. num. 1. de appell. in 6. & Gundif. Villad. tract. de legat. par. 1. q. 8. num. 40. tom. 1. 3. par. 2. fol. 263.

Quid dicendum? Respo. quòd hac difficultas habet dependentiam ab illa; an appellatio in certa, seu alternatim valeat; & quia in illa diximus infra q. 9. appellationem esse validam, sequitur, quòd clare debeamus tenere hanc contrariam opinionem.

47 Retenta ergo hac contraria opinione. Extende primo, et, ut tunc præcipue sit vera quando iudex appellationis est certus, quia tunc iudicis ad quem expresso non est necessaria, restibus ijs, quos citet, & sequitur Ruginell. tract. de appell. S. 2. cap. 4. num. 36. vers. tertio declaratio. vide infra q. 7. num. 9. & 10.

48 Extende secundo, ut maxime procedat quando appellans habet unum tantum superiorem, puta Papam, quia tunc tenet appellatio non expresso iudice ad quem per ea, quæ dixi infra q. 7. num. 11. & q. 9. num. 9.

49 Extende tertio, ut habeat locum quando est appellatus ad iudicem competentem, Luc. Pat. in præf. capit. lib. 5. cap. 1. num. 16. vers. addo & quantum, vide infra q. 7. num. 9. & seqq. & num. 12.

50 Aduerte, quòd licet nomen iudicis ad quem

quoniam non sit exprimendum necessarium in appellacione amen in rubrica pro commisso debet ceteris, & nominari exprimi, Franch. in rap. 57. oblat. non. 1. sub num. 1. de appell.

Declarata istam aduocentiam, ut habent locum quando is, rei nominator, non habet nomen dignitatis ex aliquo tribunali, quia tunc debet nominari exprimi; sed si haberet nomen dignitatis sui tribunalis, ut puta Gubernator Vrbis, Auditor Curie, quia tunc sufficit exprimere nomen dignitatis, & ita seruatur, & quod appellans ad aliquod tribunal, non expressit nomine iudicis illius tribunalis, validè appellat, scilicet, bene Gemin. & Franch. in rap. 3. romana. Summa autem, sub num. 1. de rursus Gemin. in Summa vero, num. 1. de appell. in 6.

- 54 **QVINTO** debet continere sententiam, a qua appellatur, Papien. in pract. in forma appell. sent. diffin. gloss. rotam vobis, sub num. 1. fol. 404. Franch. in rub. sub num. 3. vers. de forma, de appell. Rebuff. tract. de appell. in prefat. num. 30. tom. 3. fol. 477. Nereus, tract. de con. ord. gloss. con. ord. 6. fol. 93. num. 137. tom. 18. fol. 197. & cancell. tract. de arce. par. 2. cap. 12. de a. renr. & in noua app. pend. limit. 50. princip. num. 188. vers. quarta causa, fol. 381. & probatur ex l. 1. §. fin. in vltimis verbis. ff. de appell. & relatu. *Et de qua sententia.*

- 55 Declarata istud quoniam substantiale, ut non sit necessarium exprimere rem, super qua lata est sententia, dnmmodo alla demonstratione demonstratur, sententiam esse factam, quare cum dico, appello a sententia lata tali die per vos, non est necesse, quod inseratur res, super qua est lata, & si dico rem, non est necesse, quod dicam diem: quod enim vna demonstratio demonstratur, amplius demonstrare non est necesse; vnde quomodo enuncietur appareat, quod recta sententia est, hinc est. Baran. l. 1. §. fin. num. 7. ibi, super tertio, ff. de appell. & relatu. quem recessus refert, & sequitur Franch. in rub. sub num. 4. vers. circa terminum, de appell.

Infero ex ista declaratione, quod si ego in appellacione expremo rem, super qua est lata sententia, quod dico effectum decimo kalas mensis, & amen fixat lata die viderimus, appellatio nihilominus est valida, quia tales falli demonstrant non vltimè appellacionem, & et eos non nocet, Franch. in rub. num. 5. de appell. Rebuff. tract. de appell.

art. vlt. gloss. vlt. num. 20. vers. effectus alius, tom. 3. fol. 536. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. rap. 4. num. 40. vers. hinc dicitur, fol. 147.

Infero 2. quod si non expremo diem, debet exprimere rem, vel aliam demonstracionem, quia demonstrata sententia ex doctrina Bartoli supra relata.

- 53 Subdeclara eandem declarationem, ut quomodo non esset necessarium inferre in appellacionem rem, super qua lata est sententia, tamen expedit inferre, si exprimitur, quia sunt aliquæ causæ, in quibus non adquiretur appellatio, puta in causis non excedentibus valorem decem librarum, & ideo iudex appellacionis, quando sibi presentatur appellatio, quæ non continet et statim summam, facit, quod appellans dicat in appellacione de quantâ summa fuerit sententiarum, ut res enser Caraut. super titu. v. 7. sub num. 2. & aduersus Marchi. tract. de commiss. par. 1. commiss. 2. amoc. caus. cap. 1. sub a. 7. & 8. fol. 68. admonens, ut Respondeant faciant exprimi præcisè certam summam in commissione.

- 54 **SEXTO** debet continere petitionem ipsolutorum, Franch. in rub. sub num. 3. vers. de forma, de appell. & eos esse petendos, & instatur secundum aliquos refert, sed dubitat Gloss. vlt. l. 2. §. fin. ff. de appell. & relatu. & esse instatur, & instatur summe petendos si rubricatur. Per. in pract. ap. lib. 5. cap. 1. num. 18. vers. scito i requiritur, & Ruginell. tract. de appell. in prefat. sub num. 41. vers. si scheduled, & 5. cap. 4. num. 56. & hoc procedit etiam si sit appellatio extrajudicialis, ut retuli, & si quoniam sum infra q. 13. art. 3. num. 31.

Declarata istud i requisitam, ut petitiō ipsolutorum sit necessaria in ipsa appellacione, quia possunt prius etiam post appellacionem, vide infra d. quæst. 13. num. 14. art. 3.

- 55 Formula appellacionis ex substantia libere narrans quod sit, vide in rap. 31. post appellacionem. 5. forma ipsolutorum. ibi formula vtro appellamus. 2. q. 6. & apud eos, quos citat Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. num. 1. & per extensum cum ponam Lor. Per. in pract. rap. ol. lib. 5. rap. 1. num. 15. vers. forma appellacionis, & latius Papien. in pract. in forma. appell. a fene. diffin. fol. 404.

- 56 Et nota vnum generale circa formam, &

solennia appellationis, quod interlocutoria, habens vim diffinitivæ, æquiparatur quò ad omnia ipsi diffinitivæ, Franch. in cap. 19. ut debetur. q. 14. sub num. 2. & de appell. imò sententia, quæ habet vim diffinitivæ, obinet privilegium, & effectus diffinitivæ, ut dicitur supra lib. 1. cap. 97. sub num. 105. veris ratio.

- 57 Vltcrius debet in ipsa appellatione notari dies, quæ interponitur appellatio, Gail. & Ruginell. in locis infra citat. vel, ut est stylus, debet notari notare diem, quæ porrigitur schedula, ad effectum ut appareat, an sit appellatum infra legitima tempora. Quinimo consulum est, ut noceat non solum dies, sed etiam hora diei appellationis ad hoc ut rite cognoscatur, an decedendum effusum sit: quia prima dies appellationis non componitur tota, sed momentum, & hora, &

punctus illius diei, qui ad decimum diem puncti referri debet, Ang. Alex. in l. 1. 5. dies autem. num. 9. ff. quæ appell. sit, &c. Gail. in pract. observ. lib. 1. observ. 139. sub num. 5. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. num. 14. & 15. & hoc de hora, & puncto sentatur de iure communi, secus de stylo Romanæ Curie, de quo scripsi infra q. 12.

Et advenit, quòd potest appellari quocunque die, etiam in die festo in honorem Dei, ut tenet, & sequitur som infra, quæst. 12. num.

- 38 Postremo loco nota, quòd appellatio iudicialis ab interlocutoria quoad solennia, & appellatio extrajudicialis regulariter eodem modo, Gemina in cap. 1. & Franch. verum num. 1. de appell. in 6. & quæ sunt ista solennia ponuntur ipse Gemina. & Franch. eod. cap. 1. verumque num. 3.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis

## Q V A E S T I O V.

### ARGUMENTVM.

Quæ personæ possint appellare, & quæ non possint appellare.

### SYMMARIVM.

APPELLATIO conceditur cunctis gratiis, num. 1. & hoc est regula. — Precedit hæc regula in gratiis, non in timoribus gratiis, num. 2.

- ¶ Extenditur I. & declaratur regula, ut possint quælibet esse gratiis etiam si sententia sit iuste lata, num. 3.

Extenditur II. etiam si gratiam tulerit sententiam gratantem, num. 4.

Extenditur III. ut procedat etiam in excommunicatis, num. 5. — Excommunicatus potest appellare iudicialiter, non extrajudicialiter, num. 6. — Excommunicatus non potest appellare in more extrajudiciali, sicut, &c. num. 7. — Excommu-

natus potest impetrare iudicem, ibidem, verum subdistingui secundum. — Excommunicatus potest appellare etiam si sit actor originarius, ibidem verum subdistingui primo.

— Excommunicatus potest impetrare prescriptum, nulla etiam facta mentione de excommunicatione, num. 8. — Excommunicatus potest appellare in causa propria, sicut in causa aliena, num. 9. — Omnia hæc de illa in excommunicato procedunt etiam in heretico, num. 9. in fine.

Extenditur IX. ut possint appellare procuratores, num. 10. — Sufficit mandatum generale, num. 11. — Tenetur appellare, num.

12. — An, & quando tenetur prosequi appellationem, & quando possit prosequi ibidem. — Et quod tenetur demonstrare dominum, num. 13. — An, & quando procurator in rem propriam, qualis est emptor, tenetur appellare, & prosequi, num. 14. & 15. — An requiratur mandatum sive a se, quando in appellatione possit dominus

periculum incurrere, num. 16. — Non tenetur appellare, si dominus cesset litigium, 17. — Procurator ad contestandam litem potest appellare, num. 18. — Si litem sit contestatam potest substituere ad appellandum, num. 19. — Procurator ad appellandum ab interlocutoria debet habere sufficiens mandatum in causa principalis, num. 20. — Si misit appellare tenetur dominus, num. 21. — Quando debet denuntiare domino, num. 22. — Et quando non tenetur appellare, ibidem. vers. de clara secundo. — Procurator ad contestandum, vel et post appellare, num. 23. — Qui nomine debet appellare, num. 24. — Peremptorie etiam non potest appellare, num. 25. — Restringitur secundo in procuratore non habente sufficiens mandatum, num. 26. — Etiam si superaverit mandatum bonum, num. 27. — Adducitur ratio, in quo procurator non debet habere mandatum sufficiens ad proseguendam appellationem, num. 28.

Extenditur V. item in negotiorum gestore, num. 29.

Extenditur VI. in quolibetestate negotium agendo, num. 30.

Extenditur VII. in fideiussore, num. 31. — Debet autem in fideiussore contractus etiam si sit fideiussor de iudicio solvendo, si sit fideiussor iudicij, num. 32.

Extenditur VIII. in fideiussore venditoris, num. 33. — Subextenditur non potest appellare etiam emptor, num. 34. — Quando venditor non potest appellare, sed solum obligare, num. 35. — A qua sententia possit venditor appellare, num. 36. 2.

Extenditur IX. in legatario, num. 37. — Subextenditur declaranda, ut possunt appellare infra decem dies a die sententiae, num. 38. 2.

Extenditur X. in domino quando eius procurator non appellat, num. 39.

Extenditur XI. in tutoribus, et curatoribus, num. 40.

Extenditur XII. in gestore, num. 41.

Extenditur XIII. in patre pro filio, num. 42.

Extenditur XIV. in quolibet extraneo pro condemnato, dummodo, et, num. 43.

Extenditur XV. in quolibet extraneo pro condemnato in causa criminali, num. 44.

Subextenditur prius citamur de iure, num. 45. 1. — Secundo citamur quando profe-

gendum appellationem, num. 46. — Tertio, in appellatione possit interponi nominis proprii, et nomine condemnati, num. 47.

Quarto in matre pro filio condemnato, tam in causa criminali, quam in civili, num. 48. — Quinte in domino pro filio, num. 49.

Sexte in uxore filii, num. 50. — Septimo in quolibet extraneo, si condemnatus sit ad mortem, siue ad aliam speciem poenae, num. 51. — Etiam si condemnatus circumstiterit appellationi, ibidem.

Restringitur primo eadem extensio decimam quando condemnatus esset notis et delinquenti, ibidem. — Ampliatur hac restrictio etiam si extensus appellaret pro suo solo interesse.

Restringitur secundo, ut procedi solum quando condemnatus esset in corpore, num. 52.

Extenditur XVI. in Episcopo pro sua sede, num. 53.

Extenditur XVII. in Abbate pro monacho, num. 54.

Extenditur XVIII. in Capitulo pro episcopo, num. 55.

Extenditur XIX. in quolibet domino pro suo subdito, num. 56. — Et qui nomine possint appellare, ibidem. — Declinatur ista exceptio in superiore habente aliquod interesse, num. 57. — Et quali sequatur interesse, ibidem.

Extenditur XX. in iurisperito, num. 58.

Extenditur XXI. in eisdem, et, num. 59. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXII. in nunciato, et, num. 60. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXIII. in uxore pro interesse sui dotis, num. 61.

Extenditur XXIV. in fratre pro fratre, num. 62.

Extenditur XXV. in patre pro filio, et matre pro matre, num. 63. — Et a filio possit appellare pro patre, ibidem. et, num. 64. — Et qui nomine filius appellet, num. 65.

Extenditur XXVI. in iurisperito pro iurisperito, num. 66.

Extenditur XXVII. in amico, num. 67.

Extenditur XXVIII. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 68. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 69. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 70. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXIX. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 71. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 72. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 73. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXX. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 74. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 75. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 76. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXI. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 77. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 78. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 79. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXII. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 80. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 81. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 82. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXIII. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 83. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 84. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 85. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXIV. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 86. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 87. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 88. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXV. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 89. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 90. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 91. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXVI. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 92. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 93. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 94. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXVII. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 95. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 96. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 97. 1. 2. 3. 4.

Extenditur XXXVIII. in quolibet extraneo si sit in prima instantia non impetranti, num. 98. — Subextenditur etiam si sit in prima instantia non impetranti, num. 99. — Declaratur sedem appellare ut relinquatur arbitrio iudicij quando de talis interesse, num. 100. 1. 2. 3. 4.

Ex.



**Extenditur XXIX.** in quolibet titulo pro suo interesse, num. 1. & 72. — Subiungitur hac extensio ut possit appellari etiam propter quale quale praeiudicium, num. 73.

Restringitur hac subextensio ut non procedat in dubio interdicti in § 94.

**Extenditur XXX.** ut ad impetrandum iudicium admittatur titulus, qui nullum habet mandatum sub eod. num. 74.

**Extenditur XXXI.** ut representatio appellantis, &c. possit fieri a quolibet, &c. sub eod. num. 74.

**Limitatur I.** regula in eo, qui non detulit appellacioni adversarij, num. 75. & seqq. — Declaratur primo hac limitatio ut sit vera quando appellatio reat legitima, num. 79. — Declaratur secundo in quibus casibus procedat, & in quibus non, num. 80.

**Limitatur II.** in eo, qui renuntiavit appellacioni, num. 81.

**Limitatur III.** quando fuit reuocatum gravamen, num. 82.

**Limitatur IV.** in excommunicato tum declarationis, num. 83.

**Limitatur V.** in damnato, num. 84. — Extenditur hac limitatio ut procedat etiam in appellacione iudiciali in sex regulis, num. 86. & seqq. Et quid de illa extensio in Rep. Lucens, num. 87. & seqq.

**Limitatur VI.** in vero contumaci, num. 92.

**Limitatur VII.** in absentis causa sit criminis, in qua non admittatur procurator, sub eod. num. 92.

**Limitatur VIII.** in confesso, & convicto, & alio notorio delinquenti, num. 93.

Et quid in pater, & filii ibi d. m. vers. limita nom.

**Quid in pater, & filii ibi d. m. vers. limita nom.**

**Quid in seruis, ibi d. m. vers. limita undecim.**

**Quid in alij personis, quæ prohibentur stare in iudicio, ibi d. m. vers. limita duodecimo.**

**APPELLATIO** non conceditur non graduato, & hac est regula, num. 94. — Inferuntur plures casus in quibus appellari non auditur eo, quod seu non interst, seu quatenus est gravatus, num. 95. & seqq.

**Amplatur I.** declaratur regula, ut tunc sit gravamen, sed non dicitur gravatus nisi appellat iudicialiter, num. 101. — Subamplatur ut procedat etiam de iur. iuramento, num. 102. — Inferuntur plures casus in quibus appellatio ante latam sententiam non valet, num. 103. & seqq. — Declaratur si-

lacionis, num. 109. — Restringitur primo amplatio, ut non procedat in gravamine irreparabili, num. 110. — Exemplificatur dupliciter hac restrictio, num. 111.

**& seqq.** — Restringitur secundo quando gravamen, quod tenetur, trahit originem a gravamine illius, num. 113.

**Restringitur tertio** in gravamine commutato per iudicem, num. 114. — Restringitur quarto in extrajudicialibus, num. 115.

**Amplatur II.** ut propter solam suspensionem non possit appellari, num. 116.

**Amplatur III.** ut iuratus gravaminis non appellat, num. 117. & 118.

**Limitatur I.** iuxta regulam, ut Signatura soleat committere causam appellacioni alicuius, quid iudex reuocatur gravamen, num. 119.

**Limitatur II.** in sententia, lata ad favorem excommunicati agentis, quia potest quilibet tertius appellari, num. 120.

**Limitatur III.** in sententijs criminalibus, sub eod. num. 120.

**Mandati boni productio superueniens de Hyllo Rota validas processum,** sub num. 127.

**vers. prima, & vers. comprobatur sitando.**

**Ius superueniens ex causa de preterito convalidat iudicium,** sub num. 127. vers. secunda.

**Accusatus de valere, si pendente iudicio, voluerat moriatur, an possit condemnari de homicidio,** sub num. 127. vers. comprobatur primo.

**Pater quis debet in eo, in quo delinquit,** num. 126.

**Delinquens in ecclesia non gaudet alium immunitati,** num. 77.

**Maritus committens adulterium non debet alij ex doti,** num. 78.

**Excommunicatio, & banam habent similitudinem, & dissimilitudinem,** num. 84.

**Excommunicatus potest petere remissionem sibi acceptam restitui, &c.,** num. 85.

**Reatus potest petere remissionem sibi acceptam restitui,** num. 85.

**Appellatio datur propter gravamen,** num. 94. vers. secundo.

**VAE STIONEM** Nam duobus explicabo articulis.

**PRIMO.** Omnis gravatus potest appellare.

**SECUNDO.** Non gravatus non potest appellare.



## ARTICVLVS I

**A**D PRIMVM articulum; Constitutio regularis, quod cuius appellationis, seu iurisdictionis potest appellare, cap. 3. de appell. spec. cod. tit. de appell. §. 1. in principio lib. 1. fol. 183. Iugur. tract. de appell. §. 2. cap. 2. suppl. 12. num. 128. & quod condemnatus, & quilibet grauatus possit appellare, scribit Papieus in practica. form. appell. §. 1. de iur. in glo. peram vob. fol. num. 5. ver. quæque quis possit. fol. 194.

**DECLARA** hanc regulam, ut procedat, prout sonant verba in op, qui est grauatus, & sic ex causa de preterito, non autem in op, qui non est grauatus, sed timet grauari, & hoc in appellatione iudiciali, vt declarauit, art. seq. suppl. 3. num. 191. vbi videas.

**EXTENDE** l. declarando eandem regulam, vt arbitri locum non solum in eo, qui est grauatus sententia iudicis, inquit l. 1. §. 1. sed etiam in eo, qui non est grauatus, consideratio preteriti sita causa, sed potest esse grauatus, consideratio potest sita futuro statu, qui adhuc poterit appellare, quare licet sententia iudicis secundum acta, & probationes sit iustissima, tamen ex quo secundum facta, vtique non rectius probandum, sicque, considerato potest sita futuro statu causa grauata, potest appellare, vnde etiam à sententia iustissima licet appellare, vt rebus, & sequentibus non supra §. 3. art. 2. lib. num. 1. ver. si in causa de q. proced. num. 2. §. in fine.

**EXTENDE** l. cunctis regulariter, vt procedat etiam si is, qui appellat, nulli sit illius sententia, à qua appellat, vt para. si is succenturius, quem ipse condemnauerat, qui ad hoc potest appellare à propria sententia, §. glo. in art. si de accept. rei ven. quoniam citat, & sequitur Iugur. in cap. 6. ad huc fol. 184. num. 1. de appell.

**EXTENDE** l. cunctis regulariter, vt procedat etiam in excommunicatione, quia potest appellare, spec. tit. de appell. §. 2. num. 2. lib. 1. fol. 183. Franch. in tub. men. §. 5. ubi de puen non dicitur. de appell. Rebus tract. de appell. in practica, num. 6 §. 1. tom. 3. fol. 98. Conser. in l. vna, in ratione dist. 9. num. 4. C. si de mōm. poss. fol. 8. Augu. tract. de appell. §. 9. glo. 1. sub

num. 5. ver. si an, autem, fol. 298. & quod possit consilium procuratorem in causa appellatorem, & per se ipsum prosequi, scribit Iugur. in cap. 3. v. veniens ad au princip. de testibus. quoniam ibidem refert, & legitur Ant. de But. man. 9. ver. si opposito quod debuerat, & sequitur faciant, quia scripti lib. practica, cap. 9. num. 1094.

**DECLARA** l. hanc excommunicationem, vt sit vera in appellatione iudiciali, quæ habet naturam defensionis, quæ etiam in arbitrio non denegatur, & ideo neque excommunicationis, vt non necessitas perest, quæ scripti d. lib. preced. cap. 2. num. 179. & cap. 9. num. 1024. locus autem in extrajudiciali, quia non potest appellare cu iudicialiter, Abb. in cap. 5. de iure mōm. num. 10. differ. 8. Franch. num. 25. ver. vnde dicitur licet. Card. Alex. lib. num. 34. differ. 1. de Dec. num. 29. differ. 8. de appell. Rebus, vbi supra, de Greg. Tholof tract. de appell. lib. 1. cap. 11. num. 13. differ. 1. fol. 91. & faciant quæ scripti de cap. 9. lib. num. 1024.

Continuat in hac declaratione, quoniam dicitur, non possit appellare extrajudicialiter, quia appellatio extrajudicialis habet vim, & effectum, vt ex Gal. & Abb. notat, & sequens sum, in locis, remittit citato supra §. 2. art. 3. num. 46. differ. 1. §. 1.

Sed excommunicatus non potest conuenire, seu agere, ac litigare, quoniam cum, & sequens sum ibi, preced. cap. 2. num. 124. Ergo non potest appellare extrajudicialiter.

**SVBDECLARA** l. hanc declarationem, dum dicimus, quod excommunicatus non potest appellare extrajudicialiter, vt si vera sit appellatio inter extrajudicialis, quia non obstat exceptio excommunicationis, licet si appellatio non sit inter extrajudicialis, puta si appellatur ab excoptore, volente prouidere de beneficiis, quia tunc excommunicatus poterit appellare, & prosequi in iudicio, quare si executor affinis patris iudicis, tunc appellatio ab eo effectus iudicialis, quod si affinis patris non sit executor, tunc appellatio dicitur extrajudicialis, sed non inter extrajudicialis, quia effectus iudicialis quod vix iudicis confert, seu exequitur, & cap. 1. ubi dicitur habere iurisdictionem, & participat de eam iudicialis, ex quo extrajudicialiter procedat, & ideo potest excommunicatus appellare, vt post Gemin. in cap. 8. conser. in notis, in sequentibus, §. 9. de appell. in 6. hanc concludit, & cap. in d. cap.

cap. 5. l. bona memoria. num. 25. vers. vide-  
curio licet. in fine. de appell.

**SVBDECLARA II.** vt non proce-  
dat quoad impetrationem iudicis, seu com-  
missionis in Curia, quia cum huiusmodi  
impetratio in Curia non sit nisi quidam  
distributio, valet commissio impetrata per  
excommunicatum, & per non habentem  
mandatum, & per quemcumque, Rot. dec. 1.  
6. alius 173. commissio impetrata, de iudic.  
in noua.

**SVBEXTENDE I.** eandem ex-  
tensionem sic declaratam in appellatione  
iudiciali, vt procedat indistincte etiam si ex-  
communicatus est actor originarius, vt po-  
tea quia postea fit excommunicatus, quia  
nihilominus poterit appellare, & ratio est,  
quia appellatio, cum sit necessaria, dicitur  
magis tendere ad defensionem, quam ad  
impugnationem. Ang. Ar. in l. i. sub num.  
3. ff. de appell. & relati.

**SVBEXTENDE II.** eandem ex-  
tensionem sic declaratam, vt excommuni-  
catus possit impetrare rescipsum super ap-  
pellatione, etiam nulla facta intentione de  
excommunicatione, Franch. in cap. 1. s. bonæ  
memorie. sub num. 5. vers. vnde cum licet  
exceptio de appell.

**DECLARA II.** vt sit vera in ap-  
pellatione iudiciali, quam interponit in causa  
propria, quia tunc potest appellare.

Secus si, velle appellare pro alia persona  
vbi procurator, seu alius defensor, quia  
etiam si velle appellare iudicialiter non  
possit, quia non habet legitimam personam  
fundam in iudicio, Vnde etiam null. rubi. de  
nullitate defectus in iudic. seu mand. dec. num.  
236. & 32. de seq. tom. 4. fol. 403. de 404.  
in quibus loquitur etiam de senio, nona huius  
de pupillo, de minore, & similibus, & ita in-  
tellegas Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap.  
22. de arbit. de non appell. pend. l. i. m. 30.  
princip. num. 14. & 15. tom. 5. fol. 378. dum  
scribit de nullitate appellationis eo quod sit  
interposita a persona non legitima.

**SVBEXTENDE** hanc omnia, quæ  
dixi de excommunicatione, vt. passim alioquin  
molan in baratro, vide infra limit. 5. num.  
84.

**EXTENDE IV.** vt possit appellare  
procurator, qui habet mandatum, Spec. tit. de  
appell. 5. 1. sub num. 1. lib. 2. fol. 183. de  
quod iussit mandatum generat ad hunc;  
quia non requiritur mandatum speciale;

scribit Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 1.  
de arbit. de non appell. pend. l. i. m. 30.  
num. 32. & 33. tom. 5. fol. 378. appellatio  
enim est de prosecutione per iur. iussu, & ita  
dixi infra num. 2. vers. in iudicio, vnde licet pro-  
curator non habet mandatum, nulli tamen per-  
sona instanti, tamen poterit appellare.

**SVBEXTENDE I.** vt iudiciali ge-  
nerale mandatum, cuiusmodi procurator ap-  
pellando, possit aliquo casu facere in iudice  
dominum in prentiam, Ber. conf. 1. 4. circa  
num. 9. & 10. vers. secundo respondeo, lib. 3.  
quem refert, & sequitur Lancel. tract. de  
arbit. d. limit. 5. princip. m. 3. & 4.

**DECLARA** hanc subextensionem  
ex his, quæ scripsi infra sub num. 16. vbi  
vide.

**SVBEXTENDE II.** vt non solum  
possit appellare, sed teneatur appellare, Gl.  
1. in l. vi. ff. si per alium caus. appell. & c. di-  
cens, quod ita teneatur omnes. Spec. tit. de  
appell. 5. 1. sub num. 1. veritas finit. lib. 2.  
fol. 184. Salys. in l. 17. in iudic. m. 5. op-  
pos. G. de procur. Paul. de Cast. in l. 4. ab  
extorcitore. 5. si procurator, in ultimis ver-  
bis. ff. de appell. Ang. Ar. in l. i. vic. si pro-  
curator. sub num. 4. ff. in per act. caus. appell.  
dec. 10. de Lign. tract. de cens. recet. 5. 14.  
num. 28. tom. 1. 4. fol. 328. lo. Ferrar. tract.  
de appell. lib. 2. cap. 2. num. 121. tom. 5. fol.  
67. & Ber. conf. 124. circa num. 9. vers. se-  
cundo respondeo lib. 3.

Ratio est, quia appellationis interpositio  
est de prosecutione primæ instantiæ, Paul. de  
Cast. in l. 4. ab extorcitore. 5. si procurator,  
num. 2. ff. de appell. & relati. & in d. i. in iudic.  
num. 4. vers. notat ergo. G. de procur. & Ang.  
Ar. in loco supra proxime citato; & quod  
appellatio sit de processu primæ instantiæ,  
ostendi infra q. 18. num.

**AMPLIA** hanc subextensionem, vt  
non solum teneatur appellare, sed teneatur  
etiam prosegui appellationem, Placent.  
glossator antiquus, quem, eiusque rationes  
testatur Glor. in d. l. 17. in iudic. in verbo,  
extendere, & limit. Salys. d. num. 5. oppos.  
9. & opinionem hanc Placentini sequitur  
lo. de Anan. p. v. & recoll. Ang. Ar. in  
d. d. vltima. si procurator. sub num. 4. ff. in  
per act. caus. appell. & c.

Contra hanc ampliationem, quod enim  
procurator teneatur appellare, sed non pro-  
sequi appellationem; scribunt Spec. Paul. de  
Cast. de Lign. 10. Ferrar. & Ber. in locis  
cita-

citatis hic supra n. 1. & Glof. in d. verbo, extendere, in fine, & Glof. 1. in l. vii. ff. an per alium cauf. appell. &c. de effe. communem \* test. nunc, & fequuntur Salyc. & Ang. Arc. in locis citatis hic in amplificatione, licet Accurfius putra nōnullas conclusiones: & quid non cogatur minus prosequi appellationem, scilicet Gemin. in cap. 1. §. post hoc. lib. num. 1. 2. vtr. quæro an procuratur. & appellan. 6.

**RETEŒTA** hac opinione contraria, quæ est communis.

**EXTENDE** tam, venon solum non teneatur prosequi, sed non possit prosequi etiam si velit secundum ea, quæ scribit Bal. in d. l. in iur. q. 3. num. 6. in fine, dicens, quod si procurator non habet mandatum generale, sed speciale, & discretum in una causa, non potest exercere causam appellationis, & ibi. Sen. Salyc. lib. num. 1. o. dicens ex distinctione Joanni sui, quod, si volu adintel virtute iurii mandati, non potest, quia illud est finium, & Paul. de Castr. sub num. 5. vtr. quæritur autem, C. de procur. & hoc est, quod sentit idē Castrum in l. 4. ab executione §. si procurator, in vltima verbis ff. de appell. dicendo, quod teneatur appellare, licet prosequi non teneatur, vel non possit, & aperte sentit Io. Ferrar. in d. de appell. lib. 1. cap. 1. num. 1. 3. com. 5. fol. 68.

Contraria opinio est: quod enim possit prosequi, si velit: tenent Specul. de appell. §. 1. sub n. 2. vtr. breuiter lib. 2. fol. 1. §. 4. Glof. vtr. in l. in ff. an per alium, &c. secundum Salyc. supra citatum, & aperte Gemin. in cap. 1. §. post hoc. num. 12. vtr. quæro an procurator, de appell. in 6. dicens, quod procurator causa principalis potest virtute primi mandati prosequi causam appellationis.

Non recedas ab extensione.

**RESTA** in C. E. nunc egredimur contrariam opinionem in opinionem, ut non sit vera in quinque causis, in quibus resp. ut prosequi appellationem.

Primus casus est in appellatione ab interlocutione, qui procurator teneatur ab interlocutione non solum appellare, sed etiam prosequi appellationem, Bal. in l. 1. in iur. num. 6. vtr. tertio quartum, Salyc. num. 9. C. de procur. & Ang. Arc. in l. vii. sub num. 3. an quinto & vltimo casu ff. an per al. cauf. appell. &c. Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 1. cap. 1. num. 1. 4. com. 5. fol. 68.

\* & tenent communiter \* omnes.

Intellige cum grano salis, dummodo causa appellationis non sit tractanda in aliquo loco adeo remoto, ut procedatur ad illam, necesse non ponit, quin dimittat sua negotia, & familiam: Salyc. Ang. Arc. & Io. Ferrar. in locis hic supra proxime citatis.

Secundus casus est, quando procurator sit constitutus generalis et ad agendum, procedendum & defendendum, & quia isto casu procurator potest prosequi appellationem etiam à distincta sententia, Bal. in d. l. in iur. q. 3. num. 6. vtr. finem: seu ad lites presentes, vel futuras, ut loquuntur ibidem Paul. de Castr. sub num. 5. & Ang. Arc. in l. vii. sub num. 3. ibi. adde tertium ff. an per al. cauf. 1. pp. &c.

Tertius casus est, quando procurator est generalis, constitutus ad negotia, quia tunc potest exercere iudicia presentia, & futura quousque datur mandatum, & ideo teneatur prosequi appellationem, Glof. 1. in prima solutione, in l. vii. ff. an per al. cauf. appell. &c. quam ibidem refert, & sequitur Ang. Arc. num. 3.

Quartus casus est, quando procurator habet speciale mandatum ad causam appellationis, quia tunc sunt dubii teneatur causa prosequi, si mandatum accepimus, Glof. 1. in secunda solutione, in l. vii. ff. an per al. cauf. appell. &c. quam ibidem refert, & sequitur Ang. Arc. sub num. 3. & lites casus non habet difficultatem.

Imò tenetur non solum ad primam, sed etiam ad secundam prosecutionem, ut per Salyc. in l. 7. in iur. sub num. 1. 2. C. de procur. nam licet tenetur non solum fœvel, sed bis appellare, ut ex Bal. & Io. Ferrar. retuli, & sequenti sum infra, sub num. 2. 4. subextrema. 9. ita enim tenetur prosequi.

Quintus casus est, quando procurator sua culpa succubuit, quia tunc se ipsam adstrinxit ad culpam purgandam, quod non potest fieri, nisi per prosecutionem appellationis, Bal. in d. l. in iur. num. 7. vtr. quæro quæritur ut C. de procur. & Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 1. cap. 1. num. 1. 5. com. 5. fol. 68.

**TEMPER** etiam duobus casibus extensionem posui in hic supra, in qua dixi, quod procurator non potest prosequi appellationem, etiam si velit eam prosequi.

Primus casus, si quo procurator potest admitti ad prosecutionem causam appellationis, & sic contra extensionem, posui in

supra

supra, est in procuratore rei, qui licet non habeat mandatum ad causam appellationis, tamen, prout legitime satisfactione, potest admitti, Salyc. in l. 7. anitur. sub num. 10. C. de procur. & Aug. Ar. in l. ult. sub num. 5. ubi. quanto de ultimo casu, si an per alios appellare.

Secundus casus est in procuratore ad hoc, qui si sit coniuncta persona, admittitur ad prosequendam causam appellationis cum cautione do rato, licet non habeat mandatum ad causam appellationis, Salyc. & Angel. Ar. in loca supra proxime citata.

Quod si non sit coniuncta persona, non potest admitti sine nouo mandato, Salyc. ubi supra.

13 **DECLARA I.** nunc eandem communem opinionem, pertractat contra appellationem, ut licet procurator non teneatur prosequi appellationem, tamen in illis casibus, in quibus non teneatur prosequi, tenetur de iuramento domino, appellationem falsis interpositam, p. p. de procur. & l. 7. anitur. C. de p. Spec. tit. de appell. §. 1. sub num. 2. vers. huiusmodi. lib. 2. fol. 184. & secundo secunda subdistinguitur, quoniam habet nam. fin. in fine.

14 **DECLARA II.** ut procurator inueniatur proprius ex causa onerosa, qui potest habere regressum contra suum autorem, & teneatur appellare, & exercere appellationem, qualis est emptor, quem teneat ad exercendum appellationem scribitur Spec. tit. de appell. §. 1. num. 8. vers. sed nunquid. Dec. conf. 74. diligenter pro viribus, num. 1. vers. tertio hoc debet dicere, quod venditor non tenetur de cautione, nisi emptor appellaret, & prosequatur sine appellationem, & Franc. Marc. dec. 587. quoniam an emptor, qui sentitur, quod teneatur etiam prosequi, nisi excusetur propter pauperiem.

Contrariam opinionem, quod enim emptor non teneatur appellare, testantur, & sequuntur contrarium esse opinionem Ruin. conf. 84. queritur. num. 1. in fine. vers. sed praemissis. lib. 5. & Add. 2d Dec. d. conf. 74. in littera c. in verbo appellare.

**RENTA.** si vis declarationem.

**SUBDECLARA I.** restringendo eam, ut non sit vera, quando emptor habet malam causam, vel dubiam, quia tunc non tenetur appellare, Nart. conf. 108. viso athenae. sub num. 1. lib. 2. & in hoc terminis

loquitur Ruin. ubi supra, quando scilicet est dubior de iniustitia sententiae.

**SUBDECLARA II.** restringendo, ut non procedat quando emptor denuntiat venditori sententiam laetam, vel possit appellare, quia tunc emptor ex ista denuntiatione exoneratur ab onere appellandi, Nart. d. conf. 108. num. 2.

15 **SUBDECLARA III.** restringendo, ut non procedat quando sententia fuit laeta, praesente venditore, quia tunc emptor non tenetur appellare, Apostil. ad Spec. tit. de appell. §. 1. in principio. num. 8. vers. sed nunquid. & Nart. d. conf. 108. num. 2.

**AMPLIA** has subdeclinationes, ut non solum non tenetur appellare, sed etiam agat, si non appellet, quia si appellaret, & casus esset dubius, teneretur etiam prosequi, quia, appellando, declarasset suo iudicio sententiam laetam esse iniustam, Nart. d. conf. 108. viso themare. ubi. & laudo. & in tantum tenetur prosequi, si appellauit, ut si non prosequatur, vel appellari non permiserit, non poterit agere de euctione contra venditorem, quia emptor, appellando, facti videtur, sententiam esse iniustam, & iniustam, & ideo sua confessio praedicta, si non prosequatur, & non tenetur illo casu venditor de euctione, Ruin. conf. 84. queritur. vtrum. sub num. 3. lib. 5.

Confirmatur haec amplio, quia emptor in casu, quo tenetur appellare, tenetur etiam appellationem prosequi, ut scribit Aug. Ar. in l. ult. sub num. 5. ubi. secundo casu, si an per alios appellare.

16 **DECLARA III.** ut non teneatur appellare, nisi habeat mandatum speciale, quando ex procuratoris appellatione possit dominus incidere in periculum, Rebuff. tra. de appell. art. 1. glo. 1. num. 1. & 2. fol. 84. nam requiritur mandatum speciale, ut ex Coar. tenuit, & sequitur summa, quaest. 17. lim. 6. mem. 4. n. 6. & add. quia scripsi supra lib. 1. cap. 101. sub num. 38. ubi dicit, sub generali mandato non comprehendit ea, quae sunt contra statum domini, &c.

**TEMPERA** haec declarationem, ut dicit, quod requiritur speciale mandatum, ut hoc sit verum in casu, quo appellatio esset simpliciter prohibita, appellatio sub certa pena, & sic eo ipso solo, quod appellat, incurreret penam: quia tunc procurator non potest appellare sine speciali mandato,

dato; secus est quando poena non esset simpliciter imposita propter appellationem, sed esset imposita propter appellationem cum surcumbentia, id est non propter appellationem, sed propter surcumbentiam in causa appellationis, qualis est poena condemnationis expensarum contra succumbentem, quia isto rasi procurator potest appellare, sine speciali mandato, & facere, appellando, ut dominus incurrat eiusmodi poenam, alias procurator nunquam posset appellare sine speciali mandato per ea, quae considerat Bero. consil. r r 4. circa. n. 3. v. ver. nec obstat. lib. 3. & ita procedit, quod scriptum supra num. r r.

- 17 **DECLARA IV.** ut non teneatur appellare, si dominus esset liti, Rebuff. tract. de appell. art. r. gloss. r. num. 6. tom. 3. fol. 484. imo non admittitur appellatio, Cassad. decis. 2. nota quod. num. r. & de appellat.

- 18 **SVBEXTENDE III.** eandem quartam extensionem, ut habens mandatum ad contestandam litem possit appellare, quia dicitur habere sufficientis mandatum, Franch. in cap. 64. nicolao. num. r 6. v. ver. nono quaeritur. & Card. Alex. num. r. v. ver. sed nunquid daretur de appell.

- 19 **SVBEXTENDE IV.** ut si procurator litem contestatus fuerit, possit alium procuratorem constituere ad appellandum Spec. rit. de appell. §. r. sub num. r. in fine. lib. r. fol. r 84. & Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. r. num. r 83. in vltimis verbis. tom. 5. fol. 68.

- 20 **SVBEXTENDE V.** ut procurator, missus cum simpliciter mandato ad Curiam ad expediendam causam appellationis interpositam ab aliquo interdicto, utroque, dicitur habere sufficientis mandatum etiam ad ipsam causam principalis, Franch. in d. cap. 64. nicolao. num. r 0. v. ver. sexto quaeritur de appell.

**INTELLIGE** hanc subextensionem, nisi appellatur tempore appellationis perierit, quod etiam super causa principali venit indubitanter, quia isto rasi debet habere sufficientis mandatum etiam ad ipsam principalem, Franz. lib. supra. & Card. Alex. cod. rap. 64. nicolao. sub num. 7. v. ver. habetis secundo. ibi. & ideo ex praedictis de appell.

- 21 **SVBEXTENDE VI.** ut in tantum possit procurator appellare: ut, si omiserit appellare teneatur domino actione mandati. l. 32. liberto. §. fin. ff. de neg. gest. Spec. d.

de appell. §. r. num. 3. v. ver. breuiter. nam dominus potest agere ad interest conra procuratorem, qui non appellauit, ut declarauit infra q. r. r. num. r r 4. vbi vides.

- 22 **DECLARA I.** restringendo eandem subextensionem, ut non procedat quando procurator laboraret inopia, quae ipsum excuset, quia tunc non teneretur appellare, Gloss. in l. 17. in iuris. in verbo, extendere, & Salyc. num. 6. op. p. 9. C. de procur.

**SVBDECLARA** ut licet procurator ex aliqua iusta causa impediatur, puta metu, inopia, vel ignorantia, non teneatur appellare, tamen tenetur denuntiare domino, siue dominus hoc ignoret, siue non, ad effectum ut dominus possit appellare, si voluerit, Spec. d. de appell. §. 1. num. 2. v. ver. breuiter.

**DECLARA II.** restringendo, ut non procedat, quando procurator iuste succubuit, quia debet bonam fidem agnoscere, & in dubio praesumitur iuste succubuisse; ideo in dubio non tenetur appellare, quia sententia in dubio praesumitur iusta, Alex. in l. r 7. in iuris. not. 2. num. 4. C. de procur. Io. Ferrar. tract. de appell. lib. r. cap. r. sub num. r 2. ibi. à qua tamen necessitate. tom. 5. fol. 67. & Nat. consil. r 08. v. ver. themare. sub num. 1. lib. 1. & certe hac opinio seruatur apud nos, quia nunquam vidi actum contra procuratorem eo, quod omiserit appellare: sed vixim omittente appellare propter bonam fidem, & non appellarent propter malam loquor de ijs, qui potius pecuniam, quam conscientiae seruare adstant enim multi timorati conscientiae.

- 23 **SVBEXTENDE VII.** ut possit appellare etiam procurator constitutus ad presentandum aliquem Episcopo ad aliquod officium, vel ad recipiendum pro aliquo inuestituram de aliquo beneficio, vel ad petendum illi providendi de aliquo beneficio, Spec. rit. de appell. §. r. num. 4. v. ver. procurator. lib. r. fol. r 84.

- 24 **SVBEXTENDE VIII.** declarando, ut procurator appellans debeat appellare procuratorio nomine, Franch. in mbr. num. 4. v. ver. circa primum de appell. & Rosinell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. num. 3. v. ver. procurator. & sufficit quod dicat, appello, quia intelligitur appellasse procuratorio nomine, Bar. in l. r. §. fin. sub num. 5. ff. de appell. & rel. & Franch. vbi supra. Sed si sit effectus dominus liti, tunc potest appellare

pellare quoniam proprio, Franch. & Raginell. ubi supra, quia, v. c. l. i. Bar. in l. 1. §. fin. cum. §. ubi. sed dubitatur circa primum, si de appell. & relatu cum in eum fuerat sententia, debet posse proprio nomine appellare, & hoc intelligas Anch. in cap. appellatio, sub nu. 2. verū circa appellantes personam, de appell. l. 6. diem scribit, quod possit appellare utro nomine donum, quod commune pro-

**SVBEXTENDE. IX.** ut procurator, bonifidius ad agendum, defendendum, & appellandum, videatur confirmatus ad appellandum non solum a prima sententia, sed etiam a secunda, Bal. l. 1. §. in iuris. in fine sub nu. 2. verū, videretur queritur. Cude procurator, de Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 4. cap. 1. sub nu. 1. §. 3. ibi. vnde est quid si procurator tot. §. fol. 68.

15 **RESTRINGE I.** eandem querant extensionem, ut non procedat in procuratore renocato, quia is nulliter appellat, Lancell. tract. de iuris. par. 2. cap. 12. de i. attente, & innotat. appell. pend. l. iuris. §. 50. principium. fol. 178.

16 **RESTRINGE II.** ut non procedat quando procurator non habet sufficientis mandatum, ut puta, quia esset procurator constitutus ad audiendam sententiam: is enim appellare non potest, Franch. in cap. 64. nicolaus. nrm. 15. verū octavo queritur, & Card. Alex. num. 10. verū sed nunquid procurator de appell.

17 **AMPLIA** hanc restrictionem, ut procedat etiam si habere mandatum, non tamen bonum, neque sufficientes postmodum haberet aliud mandatum sufficientis quia adhuc appellat; per eum prius interposita, non valeret secundum communionem opin. quam sequitur est Rota, ut refert Achil. de Grassi. dec. 10. alias 36. appellatio procuratoris, de appell. fol. 108. quam refert, & sequitur Lancell. d. l. iuris. §. 50. principium. 21. & 22. fol. 378. dicens, quod propterea talis appellatio non causae res attentata.

18 Confirmatur hanc ampliatio, quia executio sententiae, aduersus quam superpetra, & obiecta restitutio in integrum ad appellandam, non reuocatur vti attestata, quare licet quis possessionem carperet, & egressionem fecerit postquam eius adiutorius obtinuit causam restitutionis ad appellandum conuenerit, & postquam citatus fuisset

iter ad elocandam contra, huiusmodi confirmationem nihilominus si ille citatus recessisset ad partes cum excoatoria, vrgens casus habuerit possessionem, & perciperet fructus antequam eius adiutorius fuerit restitutus ad appellandum, & deinde illi adiutorius restituitur ad appellandam, exclusio facta non reuocatur per vtrumque aliter tenet, Rot. dec. 63. alias 446. si facta sub nu. 1. & in fine illi appell. in non. §. l. iuris. cill. d. cap. 2. l. iuris. §. 50. principium. 23. fol. 378.

19 Ratio est, quia si quis appellat, bene tenetur re iudicata, non suspenditur, ut in l. 1. §. 1. r.

20 Contra istam ampliacionem possunt adduci multae opposiciones.

21 Prima opposicio, quia de iuris lo Rota superueniens productio boni mandati solum valere processum, antea cum eiusmodi procuratore factum, Lancell. d. l. iuris. §. 50. fol.

22 am. 23. fol. 378. §. 1. d. 1. §. 1. d. 1. §. 1.

23 Secunda (de hac comprobatur multipliciter) quia ius superueniens ex causa de pte

24 tenio consuetudo iudicium preles inchoat

25 hinc Bar. in l. 3. si titulus. num. 1. §. de iuris. obhg. Alex. cons. 177. vilo thomae. num.

26 12. col. penult. in fine lib. 2. vbi ex l. iuris. hinc refert, quod filius minor egente clare

27 interueniens sui curatoris ad pensionem domus, locat per patrem, & de iure, dicitur

28 pendente in iudicio, ad ius hereditatem pertinet cum solennitate statui & reuocatur

29 tunc in dubium, nunquid conductor possit

30 condemnari, & dicebatur, quod non, et quod hereditas tempore lileis non facta deo

31 puzhenia legitime secundum formam statuti

32 tamen, sequendo Iohannem de Imol. scribit contrarium. Caput. dec. 12. i. conditio

33 deo. num. 1. par. 1. dicitur, quod conditio pendente lite super condicione, si iuris

34 solutio pensionis, incurret caducitate iuris & dec. 118. l. i. iudicium. par. 2. de iuris

35 eum Caput. dec. 16. in causa venonibus sub num. 6. vbi filius, & Caput. Theod. dec. 16

36 30. & est regula communis, pro qua facit etiam, quod scripti super lib. 2. cap. 1. d. iuris

37 num. 24. verū in omni genere

38 si quis est accusatus in iudicio de iure, & pendente processu valuerit, sequens

39 mors vulnerati, dispartit. Aliter de iuris tenet de statui. par. 2. §. 46. num. 1. & l. iuris

40 cill. d. fol. 36. Balan. innotat. quatenus dicitur, verū in glo. vero, si de iudic. fol. 449. d. iuris

tract. de malef. in verbo. vna alia percussione. sub num. 2. fol. 153. Boffera. et c. in. de inquisit. num. 108. vers. aduerte. & Prosp. Farin. in 99. c. in lib. 1. et de inquisit. q. 1. num. 70. & seqq. an ex eadem instantia possit sequi condemnatio de homicidio.

Comprobatur secundo, quia licet sit adum cum assensu procuratore, & sententia sit iura, non confitendo de instantia, cumensi de illo constat etiam post sententiam, sustinetur sententia. Rot. decisi. 19. alias 248. de procur. in antiq. Vani. tract. nulli. rubr. de nulli. ex defectu. inhabil. seu mand. & c. num. 116. & 117. tom. 4. fol. 409. Coseen. decise 1. alias 18. tres sententiae. num. 4. de sent. & re iud. Marchel. tract. de commissis. p. 2. de commissis. linat. nulli. cap. 2. num. 8. de p. fol. 340. in secunda impressione. & quod ita semel Rot. quoniam in p. in iura. post sit contrarium dicti, testatur Addu. ad Rot. decisi. 7. alias 145. si procurator. de procur. in nou. & ideo hic in Cursu seuitur paraxit, ut procuratores, seu principales, protestantes omnino audiri, nisi docto de legis c. in mandato, addans illa verba. *ita quod per ratificationem p. de nonnullis sequat.* quia, statim cuiusmodi profectiones, sententia esse nulla, quoniam postea apparet de mandato, ut refert, & sequitur Marchel. sub d. num. 9. fol. 340.

Comprobatur tertio c. l. p. si rem alienam. §. si. de pignori. ubi agens pignoratitia ad alienum antequam soluat debitum, male agit, sed si offerat solutionem, pendente iudicio, coualidatur aliud iudicium.

Comprobatur quarto, quia venditio rei alienae confirmatur, si venditor succedat domino ipsi rei, vel aliter ad eum postea perveniat dominum ipsius rei, Fab. de Monte. tract. de empt. & vendit. q. 4. princip. sub num. 7. tom. 6. par. 1. fol. 45.

Comprobatur quinto, quia si ego debeo tibi centum ex contractu sub conditione, si Rex Romanus venerit, & tu ego antequam Rex veniat, & pendente iudicio, Rex veniat, possum condempnari ex eod. processu, Bal. in d. l. non quemadmodum. vers. in ea gloss. de iudic.

Quid dicendum? Num haec secunda oppositio, seu regula, tot modis comprobata, habet multas limitationes, quas ponunt Poma. in addit. ad Bar. in d. l. §. si tunc. sub num. 2. in verbo. pendente iudicio, & in c. l. l. i. i. i. s. v. l. i. s. p. m. a. 4. si de verb. oblig. & Gabr.

in conclus. lib. 2. et de iudic. c. n. l. 3. & de ista materia; an, & quando ius superueniens possit allegari, agitur in cap. 3. abbate sancti de sent. de re iud. in 6. & bono mo. etu doct. r. Abb. in cap. v. sub num. 11. v. l. pend. & adde Rot. divers. decisi. 47. dubitatur. num. 17. par. 1. & de superuenienti in iuris ad validandum, quod non suffragetur post mortem licet super invaliditate, Melch. Palaeus. tract. maior. quest. vi. in fine. num. 21. tom. 30. par. 1. fol. vltimo.

Ut finem imponam huic liti, assero duas distinctiones.

Prima distinctio est, ut simpliciter procedat, quando agitur de poena, seu de validitate actus cum poena; quo casu ideo non valet, quia et valet actus, ostenditur poena auctoritatem, videlicet nullitatis, resfectionis expensis, restitutionis fructuum, & similia. b. adducta vbi contra, procedent quando agitur solum de validitate, vel invaliditate actus, quo casu materia reputatur favorabilis, Lancelot. d. linat. 9. d. princip. sub num. 23. fol. 37. v. l. i. s. p. m. a. 4.

Secunda distinctio est: Aut pars non opposuit contra procuratorem, & tunc tenetur, quod productio mandati superueniens coualidat processum, quoniam pars non dicit illum impugnare, ex defectu inhabilitatis componentis; Aut pars opposuit neminem audiri, nisi legitimis personis, & docto de legitimo mandato, alias dixit de nulli. litare, & isto casu credendum, quod productio mandati superueniens non liquatur, Rot. cor. d. l. P. D. Litare. de 13. Maii. 1594. in vna imo. len. bonori. & facit quae in alijs terminis retuli, & sequitur s. lib. princip. cap. 2. d. 406.

RESTRINGE III. ut procurator, nullus ad Curiam ad imperandum iudicium in partibus, vel ad contradicendum imperatori alterius partis, non dicatur habere mandatum sufficiens ad prosequendum, & appellationem in Cursu Romano, & ideo appellans reputaretur contumax, & venisset condemnandus in expensis, si causa esset tractanda in Cursu Romano, Franch. in cap. 64. nicolaus. sub num. 2. not. 3. & num. 8. v. l. i. s. p. m. a. 4. & Card. Alex. sub num. 7. vers. habetis secundo. ibi. & ideo ex praedictis habetis elicere, de appelli. secus si causa esset tractanda in partibus, quia habetis sufficiens mandatum, Franch. d. nicolaus. sub num. 3. vers. aliquando & quarto. & Card. Alex. sub num. 7. ibi. vbi auctem.



quasi. non est in Cariz.

**RESTRINGE IV.** vt non procedat in causis executiis, nisi habeat mandatum speciale, & indubium ad appellandum ab executione: non enim sufficit mandatum ad lites, & etiam si in iudicio dicat, quod possit appellare ab omni sententia diuina, vel interlocutoria: & ratio est, quia appellans, & succumbens in causa appellationis executionis cadit in poenam quinquaginta librarum argenti, quare cum possibile sit, vt possit talis procurator appellare ab executione facere cadere dominum in predictam poenam, si succumbat; ideo necesse est habere speciale mandatum, Ang. Aret. in l. 4. ab executore sub vers. vnam amen. num. 9. ff. de appell. & relat. dicens quod hoc est percepto menti tenendum, & quod ipse libo anno habuit in factis, & obtinuit, Soc. conf. 10. cum in presenti. num. 2. lib. 1. Dec. in cap. 43. nouit. sub num. 1. 5. lib. 1. secundo quod si alieno nomine, & num. 16. de appell. & Rol. à Vall. conf. 43. de duobus. num. 11. vers. quibus non obstantibus. lib. 1. & conf. 6. circa principalem. num. 14. lib. 1. qui alios allegant, & est opinio communis, quia semper requiritur mandatum speciale, quando ex procuratoris appellatione possit dominus incidere in poenam, vt dixi supra num. 16. vnde procurator non potest iurare de calumnia sine speciali mandato, quia non obligaret dominum, Bar. in l. 13. qui bona fide. 5. si alieno. num. 4. & 5. ff. de damn. infec. & est generale, vt procurator non possit sine mandato speciale facere id, per quod dominus incidit in poenam.

Contraria opinio, quicquid dixerit communis opinio, seruatur in p. xi.

Confirmatur primo hanc contrariam opinionem, quia illa poena contra appellansem ab executione non est in usu iuxta ea, quae scripta infra q. 7. iuris. vnde cessante poena, non fundamētum communis opinionis.

Confirmatur secundo, quia secundum Doctores citatos in restrictiōe illa poenae habet locum, si procurator succumberet in causa appellationis sine poena, quae non oritur immediate ex appellatione, sed ex succumbentia in causa appellationis, non operatur, vt requiritur mandatum speciale iuxta ea, quae loquendo de poena expensarum, scripta supra sub nota. 16. vers. in super. 4. Et go. &c.

Confirmatur tertio, quia etiam quod in mandato esset expressum, quod procurator posset appellare ab executione, & quod procurator appellaret, & succumberet; tamen principalis non incideret in poenam, quia illud mandatum intelligitur secundum terminos iuris, vt possit appellare ab excessu executionis, quo casu non est tractandum de poena, Dec. in d. cap. nouit. num. 16. versus finem. Ergo frustra ad hunc effectum requiritur mandatum speciale.

**FIRMATA** hac opinione contra communem.

**AMPLIA** eam, vt procedat etiam in appellatione ab immisione in possessionem ex remedio liti. C. de edic. diu. adi. tollit. quia, cum poena imposita contra appellansem in casu dictae legis non sit in usu, eadem ratio extendi mandatum speciale in procuratore appellante, qui quid in contrarium scripserit Rol. à Vall. de conf. 16. nu. 2. lib. 1.

**RETENTA** tamen gratia dispensandi non tamen consulendo, aut iudicando, restrictione.

**DECLARA** eam, vt posset habere locum in re iudicata, à cuius executione est prohibita etiam appellatio deuolutiua: Secus est in executione instrumentorum, habentium executionem paratam, in quibus est prohibita solum appellatio suspensiuus, & non deuolutiua iuxta ea, quae huius declarauimus infra q. 7. iuris. Alii enim sine casu eius in iure, in quibus statim fit executio, & tamen in eis non est interdicta appellatio, Contr. in l. unica, in quinta ratione decidendi. num. 9. vers. verum. C. si de mouen. possit quare quod generali et Rol. à Vall. in d. conf. 43. num. 1. t. lib. 1. scribit in causis executiis, indiget hac declaratione, etiam si daretur restrictionem esse veram: nam l. 5. ab executione. C. quon. appell. non recip. quae imponit praefatam poenam procuratoribus appellantibus, loquitur quando appellatus ab executione frequenter diffinitur, quia tunc est quid impetrat appellans, quare non appellatur à sententia, quae talis cessat cum appellatur ab executione instrumenti, Paul. de Cast. in d. l. ab executione. sub num. 4.

**EXTENDE** V. eandem regulam. posuiam supra num. 1. vt etiam negotiorum gestor possit appellare absque mandato, & etiam in causis quilibet, dummodo tamen dominus a quo posita habeat infra tempus

appellandi, Franc. lib. 2. cap. 84. h. b. l. o. m. u. m.  
17. vers. vltimo queritur, & Cande. Alex. in 2.  
fine numeri 1. de appell.

30 **EXTENDE VI.** vt possit appellare  
re quilibet, qui alieum gerit negotium,  
cap. 3. non solent, 1. q. 6. Spec. tit. de appell.  
S. 1. num. 1. lib. 2. fol. 187. non tamen tenetur  
appellationis prosequi, Spec. cod. S. 1. sub num. 2. vers. breuiter loquens de negotiorum gestore.

31 **EXTENDE VII.** vt fideiussor possit  
appellare pro eo, pro quo fideiussor. l. 5. a  
sententia, & ibi Bar. num. 27. ff. de appell.  
& relas. Spec. tit. de appell. S. 2. sub num. 1.  
lib. 2. fol. 194. & Sord. conf. 71. franciscus  
de industria, sub num. 16. vers. si prodicti &  
num. 17. & seq. lib. 2. non tamen tenetur ea  
prosequi, Spec. d. S. 1. sub num. 2. vers. breuiter.

Dificultas superest, an debeat appellare  
nomine suo, & pro suo interesse, vel nomine  
principalis, in qua difficultate text. in d. l. a  
sententia. vbi dicitur decidere, quod debeat  
appellare nomine eius, pro huius fideiussoribus  
Bar. in l. 2. si procurator, S. sed si alius, num.  
1. ff. quoniam appellat, & c. quem in ead. l. num.  
2. refert, & sequitur Aug. Ar. & ex eo Ru-  
ginell. tract. de appell. S. 2. cap. 4. num. 2. 4.  
scribit, quod non debet appellare nomine  
alterius, sed proprio nomine, & pro interesse  
proprio.

32 **DECLARA** istam extensionem, vt  
in fideiussore contractus procedat iudicialiter,  
etiam si fideiussor de soluendo iudi-  
catur. Sord. conf. 27. franciscus de indus-  
tria in secunda responsione, sub num. 39. lib.  
2. referens, & sequens, quod si quis fideiussor  
sit per contractum pro facto, & promittit solu-  
ere iudicialiter, non potest, tunc condemnari,  
ex contractu conueniri, & sic potest ap-  
pellare, & Ruginell. d. S. 2. cap. 2. num. 27.  
Secus vero si sit fideiussor iudicialiter, apud  
acta, quia potest excusari conueniri, &  
ideo non potest appellare, Sord. d. conf. 27. 1.  
sub num. 36. vers. si condico de num. seq. &  
Ruginell. vbi supra.

Hac declaratio, sumpta ex Sord. laus con-  
sultens, & Ruginell. vbi supra, habet duri-  
tiam, deo cuiuslibet distinguendo latens de-  
clarat. Aut sententia lata contra principalem  
est vicia, & non fecit transitum in rem iudi-  
catam, & propterea potest ipse principalis  
appellare, quomodo ipse, & eius fideiussor se  
peius in iudicio obsequantur de statu ino,  
& iudicantur soluendo iuxta ea, quae scri-

psi infra quatuor. 17. finit. 1. num. 2. & ibi co-  
lo potest etiam fideiussor appellare, quic-  
quid in contrarium sentent Sord. Aut prin-  
cipalis non potest appellare, quia non tenetur  
sententia, vel vicia, quae fecit transitum in  
rem iudicatam, seu materia de sui natura  
est inappellabilis: & ibi casus potest intrare  
distinctionem, seu declaratio Sord. vt, si fideiussor  
promittit apud acta soluere iudicatum,  
non potest appellare, secus si promittit alia  
specie contractus, a quo deus appellatio.

33 **EXTENDE VIII.** vt fideiussor ven-  
ditoris possit, emptore victo, appellare, l. 4.  
a sententia, ff. de appell. & relas. Spec. d. lib.  
de appell. S. 1. sub num. 1. & Ruginell. d. lib.  
2. cap. 1. num. 27. fol. 42. etiam si emptor, &  
venditor acquiescant. d. l. a sententia, in fine  
principij.

34 **SVBEXTENDE** hanc extensio-  
nem, vt sicut potest appellare fideiussor ven-  
ditoris, & a iudicio ipse venditor, victo em-  
ptore, l. iuxta ea, quae scripsi infra num. 3. &  
ita etiam e converso, victo venditore, potest  
appellare emptor, Spec. vbi supra, d. l. a  
Callit. in l. 4. ab executore, §. alio edem natus  
sub num. 2. vers. id est dico in tertio exemplo,  
ff. de appellat. & relas. addens, quod emptor  
debet appellare non nomine proprio, sed no-  
mine venditoris, siue dicitur eius de vendito-  
re, quod debet appellare nomine emptoris,  
vt ex eo resultat infra sub num. 38. & scribit  
Jo. Ferrar. tract. de appellat. d. cap. 1. num.  
12. 1. num. 5. fol. 68. loquens de conditionatibus  
vt possit appellare, venditor victo nolente  
appellare.

35 **DECLARA** istam subextensionem,  
cum dicimus, quod venditor potest ap-  
pellare, victo emptore, & emptor, victo  
venditore, declaro inquam, vt si emptor  
prius appellauerit, tunc venditor non possit  
appellare, sed solum possit adistere emptori,  
qui appellauit, Ruin. conf. 84. quoniam  
vtrum, num. 5. vers. quinto arbitrator, lib. 3.  
& Ruginell. tract. de appell. S. 1. cap. 1. num.  
27. vers. finit. hacque declaratio satis pro-  
batur videri ex l. 4. ab executore. S. l. i. d. de  
appel. & relas. in illis verbis, si emptor de pri-  
oritate victus sit, non cessat, autem eius ap-  
pellare poterit. Ergo a contrario sensu illius tex-  
tus, emptor non cessat appellare, venditor  
non poterit appellare.

Comprobatur hac declaratio, quia ap-  
pellatio suspensio non est admittenda, testi-  
bus l. 2. quos tenet, & si quous sum infra 9.



pellat, Spec. vbi supra sub num. 7.

- 40 **EXTENDE XI.** vt tutores, & curatores possint appellare: immo tenentur appellare, & prosequi, Spec. tit. de appell. §. 1. num. 3. ver. tutores. lib. 2. fol. 184. & quod tutor teneatur prosequi appellationem, scribit etiam Ang. Aret. in l. vlt. sub num. 5. lib. quarto casus per alcaus. appell. dec.

**SVBEXTENDE I.** vt etiam actor, ad rem contestatam datus à tutore, teneatur appellare, sed appellationem exercere non possit, cum sit loco simplicis procuratoris, Jo. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 1. num. 17. tom. 5. fol. 68.

**SVBEXTENDE II.** vt multo magis teneatur appellare, & etiam prosequi appellationem actor, ordinatus ad omnia negotia forensia pupilli, Jo. Ferrar. d. lib. 2. cap. 1. sub num. 17. lib. quod secus est tom. 5. fol. 68.

- 41 **EXTENDE XII.** vt gestor, qui accessit animo gerendi, teneatur appellare, vt curator Spec. tit. de appell. §. 1. num. 3. in fine, & quod negotiorum gestor, qui accessit ad vniuersa negotia gerenda, teneatur appellare, & appellationem prosequi, scribit Ang. Aret. in l. vlt. sub num. 5. lib. tertio casus per alcaus. appell. dec.

- 42 **EXTENDE XIII.** vt pater possit appellare pro filio victo in causa libertatis Spec. tit. de appell. §. 1. sub num. 10. ver. in criminalibus, lib. 2. fol. 184. Roginell. d. §. 2. cap. 1. num. 73. adde quod si ipse infra num. 63.

- 43 **EXTENDE XIV.** vt quilibet extraneus audiatus appellans pro condemnato in causa cuius, duomodo condemnatio ratam habet appellacionem infra legitima tempora, Pen. de Belpont. in l. 27. tutor. sub num. 2. ver. queritur quis est, ff. de appell. & reu. Spec. tit. de appell. §. 1. num. 7. ver. poterit, lib. 2. fol. 184. & Roginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. num. 81. fol. 45. sed lapsa tempore ad appellandum non seruare ratificationem, Guid. Pap. decis. 13. ego reuelli. num. 1. & seq. quam decis. refert, & sequitur idē Guid. Pap. tract. de appell. q. 76. sub num. 51. tom. 5. fol. 59. dicens, quod si quis appellat nomine meo sine mandato, debet appellacionem ratificare infra decem dies, qui dantur ad appellandum, alias appellatio efficitur deserta: & quod appellans alieno nomine sine mandato ab aliqua sententia, debet illam appellacionem ratificare facie-

re à domino litis infra decem dies, & comparandos à die, quo sciuit litam esse sententiam contra se, alias, elapsis decem diebus, non possit ratificare, & sententia transeat in rem iudicatam, quia iustificatio debet fieri infra tempus habite, scribit Maran. in suo spec. par. 6. act. 5. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 18. fol. 489. quem tenet, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 301. num. 55. adde infra sub num. 60.

Contra trinitatem etiam extaneus non possit sine mandato in causa civilis appellare pro condemnato: etiam condemnatus tamen habet, tenet, verum tunc Spec. d. §. 1. num. 7. in fine, ver. item diversimodis, al. fol. 184. de hinc opin. tenet Bertach. tract. de episc. par. 3. lib. 4. sub num. 31. tom. 3. par. 3. fol. 349.

- 44 **EXTENDE XV.** vt in causis criminibus infidelibus possit appellare non solum condemnatus, sed quilibet extraneus, immo etiam condemnatus, & hoc ratione humanitatis, cum sit proximus, l. 6. non tuum, ff. de appell. & reu. Spec. tit. de appell. §. 1. num. 10. ver. in criminalibus, Franch. in cap. 5. cum sit rotunda, §. praterea, in principio, de appell. Felyn. in cap. 17. cum super, num. 2. & 3. ver. tertius appellare, de sent. & re iud. Guid. Pap. tract. de appell. q. 119. sub num. 84. tom. 5. fol. 61. Feder. Schen. eod. tract. de appell. num. 61. tom. 5. fol. 55. & Prof. Farin. in q. crim. q. 101. num. 23. tom. 1. & q. 79. num. 175. limit. 28. vbi de opin. cōmuni, & quod possit appellare, notat etiam Roginell. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 53. & seq. etiam sine mandato, Bertach. tract. de episc. par. 3. lib. 4. sub num. 31. tom. 3. par. 3. fol. 349. & Farin. vbi supra, & etiam non sit coactus d. Leon. tantum. Guid. Pap. d. q. 119. sub num. 82. tom. 5. fol. 61. & Farin. d. q. 101. num. 23. & quod in criminalibus possit aliquis tertius appellare, ut innocens puniatur, scribit Rebuff. tract. de appell. art. 1. glof. 2. nu. 15. tom. 3. fol. 483. adde infra q. 12. limit. 2. num. 171.

- 45 **SVBEXTENDE I.** hanc extensio- nem, vt procedat etiam in clericis, qui possunt appellare pro condemnato, Felyn. in cap. 17. cum super, num. 3. ver. appia secundo, de sent. & re iud. Bertach. tract. de episc. par. 3. lib. 4. sub num. 31. tom. 3. par. 3. fol. 349. Guid. Pap. tract. de appell. q. 119. num. 83. ver. sed an clericus, tom. 5. fol. 62. Roginell.

bell. d. 5. 2. cap. 2. num. 57. in fine, sed pro  
carcerato condemnato capitaliter, Farin. d.  
9. q. 1. num. 27. & 28.

Ratio est, quia quilibet subest periculo, cum  
petat penam non iniunctam, & recte san-  
guis deſcendit eccleſia, Felyn. & Guid. Pap.  
ubi ſupra.

- 46 **SVBEXTENDE II.** vt non ſolum  
quis adſcribitur ad appellandum pro car-  
cerato condemnato, ſed admutatur etiam  
ad proſequendam appellationem ſine alio  
mandato, Felyn. in d. cap. 1. 7. cum ſuper ſub  
num. 3. verſus amplia tertio de ſenſ. & re iud.  
Guid. Pap. tract. de appell. q. 1. 39. ſub num.  
84. verſ. ſed an iſto caſu, tom. 5. fol. 61. &  
Farin. eadem q. 1. 61. num. 5. ampl. 2. qui lo-  
quitur etiam in iurto condemnato.

- 47 **SVBEXTENDE III.** vt talis ap-  
pellatio poſſit fieri nomine appellantis, &  
potius appellari, & ſimpliciter, & iſto caſu  
quando inſerponitur ſimpliciter, intelligitur  
facta omni meliori modo, Guid. Pap. tract.  
de appell. quæſt. 110. num. 83. in fine, tom.  
5. fol. 61. & Ruſpelli. d. 5. 2. cap. 2. num. 69.  
& 61. & quid poſſit ſingulis prædictis no-  
minibus appellari, ſcribit etiam Bertach.  
tract. de epife. par. 5. lib. 4. ſub num. 32.  
verſus ſingul. tom. 1. 3. par. 2. fol. 349.

- 48 **SVBEXTENDE IV.** vt maxime  
poſſit appellare mater pro filio de quocun-  
que crimine condemnato, Spec. tit. de ap-  
pell. §. 2. ſub num. 20. verſ. in crimina-  
libus, lib. 2.

- AMPLIA** hanc ſubextenſionem, vt  
poſſit in diſſimile appellare etiam in cauſa ci-  
uili, quia licet mater non poſſit ab iurto de-  
ſcendere ſolum, tamen, ſi potuerit operam dan-  
do, appellauerit à ſententia lata contra fi-  
lium, debet audiri, l. 1. ff. de appell. recip. vel  
non ita ut etſi mater non habeat legitimam  
perſonam ſtandi in iudicio pro filio in cau-  
ſa principali, tamen ſecus eſt in cauſa ap-  
pellationis, Bal. in l. 1. 8. al. conſ. ſub num. 1. C. de  
procu. & Regum, tract. de appell. §. 2. cap. 2. n.  
33. & 71. fol. 42. & 44. & citat Feder. Schen.  
17. ad de appell. lib. no. 5. de 6. tom. 5. fol. 55.

- 49 **SVBEXTENDE V.** vt dominus,  
vel alius nomine domini poſſit appellare  
pro ſeruo condemnato in cauſa criminali l.  
18. Lucius & ibi Petr. de Bellape. & alij ff.  
de appell. & relat. & Spec. tit. de appell. §. 1.  
num. 14. verſ. item ſeruus, lib. 2. fol. 134.

- 50 **SVBEXTENDE VI.** vt etiam ipſe ſeruus  
condemnatus poſſit trahi auxilio appellationis

nis implorare, quando nullus appellat pro eo  
l. 15. ſerui appellare. ff. de appell. & relat. &  
Spec. ubi ſupra, ex quo verbo, *trahit auxi-  
lium*, quo videtur iuriſconſultus, in d. ſerui ap-  
pellare, notat Ang. quem reſert ibidem Ang.  
Aret. in principio, illud prouerbium. *in ap-  
pellatio ha la mala nouella*.

Regulariter tamen ſeruus non poſſe ap-  
pellare, quia ſeruum nihil eſt de iure ciuili,  
Petr. de Bellap. in d. l. 15. ſerui appellare, &  
ideo eſt ei denegatum iudicium, Nicol. tract.  
de concord. gloſſ. concor. 6. fallen. 110.  
num. 1. 46. in fine tom. 1. 8. fol. 197. ſeu eſt ei  
prohibuitur ſtare in iudicio, & appellatio eſt  
pars iudicii, vt deducit Lancell. tract. de ar-  
rest. par. 1. cap. 1. 2. de arrest. & in noua ap-  
pell. pend. ſumit. 50. princip. ſub num. 14. &  
ſeqq. tom. 5. fol. 378.

- 51 **SVBEXTENDE VII.** vt extra-  
neus poſſit appellare, ſive ſi condemnatus  
ad mortem, ſive ad membri abſciſſionem, quia  
quia abſciſſio membri æquiparatur morti,  
cum ſubſtat illud membrum monſtrum, Guid.  
Pap. tract. de appell. q. 119. ſub num. 84.  
tom. 5. fol. 61. & quod poſſit appellari etiam  
ſi ſit condemnatus ad mortem ciuilem, vel  
ad mutilationem membri ſine conditione,  
ſcribit Bertach. tract. de epife. par. 5. lib. 4.  
ſub num. 31. tom. 1. 3. par. 1. fol. 349. &  
quod ſi quis fuerit condemnatus ad mor-  
tem ciuilem, vt quia ſit condemnatus in de-  
portationem conditionaliter, ſi non ſolue-  
rit tot anſi a menſem poſſit quilibet extra-  
neus ſive mandato ſoluere pro eo, etiam in  
iurto, ſcribit idem Guid. Pap. d. q. 119. ſub  
num. 84. fol. 61. & quod poſſit appellari non  
ſolum quando quis eſt condemnatus in po-  
enam vicini ſupplicij, ſed etiam ſi ſi con-  
demnatus corporaliter, aut in mortem ciuilem,  
pura deportationem, ſeu penam perpetui  
carceris, reſert, & ſequitur Proſp. Farin.  
in q. crim. q. 102. num. 2. in fine.

Contra hanc ſubextenſionem ſentire vi-  
dentur Ant. de Canar. tract. de excuſis, in 1.  
partic. ſub omni. 4. q. 1. 2. tom. 1. 1. par. 2. fol.  
309. & Par. de Put. tract. de ſynd. in verbo  
appellatio, num. 15. verſus ſinem, tom. 7. fol.  
421. quos i. c. ſert, & ſequi videtur ſed inad-  
uerſetur ſui ſuo idē Farin. q. 79. num. 178.  
verſ. aduerte ſecundo, dum ſcribitur, quod  
poſſit vnusquique appellare ſine mandato,  
ſi appellet pro eo, qui ducitur ad mortem,  
ſeu vicinum ſupplicium, & iſta legiſtima  
tempora, ſecus, inquit, ſi appellet pro eo,  
qui

qui non ducatur ad mortem, hinc tunc videtur necessarium mandatum, secundum suum in q. 101. nuntius g. dicens quod si non fuerit foris Curie, nec ad supplicium ducatur, tunc duo appellat, eo tanto: illi appellationi non fuit interesse.

**A**mplia hanc confessionem  
possit appellare criminis edemumatus temerita-  
tisset appellatioñi, cum quia, temeraria  
non nocet extraneo, Bertachi tract. de epis.  
pac. 3. lib. 4. fol. num. 31. rom. 1. 3. pan. 2. fol.  
349. cum quia appellatioñi restimari. non  
poteat in criminibus, vide infra h. 1. 7. i. i. i. i.  
2. num.

**RESTRINGE** E: eadem decernit  
quintum executionem, ve non procedat in  
causa, quo res est prohibita a processu ad iure  
communi, ve pua, a quia fit notorius delin-  
quens, vel a statuto, & confiteri dicit, de qui-  
bus locutus sum infra q. rj. litem. q. 4. quia  
his casibus licet non possit appellare con-  
demnatus, ita neque alius pro eo; & hoc est  
exemplum, & in praxi inuolubiler ex-  
cepum.

**A**MPLIA hanc restrictionem, ut procedat citius extraneis appellatur pro sine interesse tantum; puta dominus pro interesse patris ferri condemnatus, quia nihilominus non audiret appellans, si ex ille appellatio denotet eum ad impugnandum sententiam, tunc contra ferum; & ita, sententia facta est, si posset trahi de suo interesse, remanente sententia in suo robore contra ferum, quia tunc audiret.

52 **RESTRINGE** II. declarando, vi  
 éali, quo condemnatus non sit in exco-  
 muni in totius Curie, & penam possit imponi  
 a relegatione supra, tunc nec extinguitur  
 nec vltus alius quam cum specialissimo in-  
 dato admittitur ad appellandum: Secus  
 est si causa sit pecuniaria, vel alias ex  
 ea sequi soleat poena vique ad relegatio-  
 nem inclusit, & sic per alios casus, appell  
 red. poss. Secus etiam est, quando est in for-  
 tiori Curie, quia tunc de qua via poena agi-  
 tur potest appellari tam si se condemnatus  
 quam si nullus extinguitur etiam sine manda-  
 to, Glil. d. p. d. d. de appell. c. 1. q. 1. v. 1. 3. v. 1.  
 tom. 3. fol. 61. & vide omnino mira quon-  
 da. l. 1. d. 3. in 2. c. 3. ext. 1. 3.

Rallio huius restrictionis est, quia causae  
appellationis est elidendi naturae eum cau-  
sa princeps infantia, & ideo elidit causam

<sup>10</sup> in quibus non audire procurator rei, vel alius eius nomine in prima instantia, minus auditur in causa appellacionis per ea, que retuli, et sequuntur sum q. placet iura t. l. Verumptamen de terra q. i. nunt.<sup>11</sup>

53 EXTENDE XVI: vt Episcopus pos-  
sit sine speciali mandato appellare pro Ci-  
uitate sua, & pro subditis, Specul. de Ap-  
pell. §. 1. in fine. num. 15. ver. item episcopus.  
lib. 1. fol. 184. Berach. tract. de episc.  
par. 5. lib. 4. num. 31. tom. 1. 3. par. 3. fol. 349.  
Concl. Pap. tract. de appell. v. 21. num. 491.  
tom. 5. fol. 58. & decis. 263. dissimilias. in  
fine num. 3. & Ruinoll. tract. de appellat.  
§. 1. cap. 1. num. 85.

84 EXTENDÉ XVII. <sup>ve</sup> Abbas possit  
appellare pro suo Monacho, Reginell. d. S. 1.  
cap. 21. num. 84. & faciunt, quæ scribit Ferrius  
in qd. crim. q. 22. num. 154.

Monachatus tamen an possit appellare  
p. Abbate, habet difficultatem. Ansig. Art. 1.  
in l. 2. de credit. num. 1. vel nota quod fer-  
tus. ff. de appell. & relas. ait, quod ex illo  
tenet videtur posse inferri, quod monachus  
non possit appellare, quia equiparatur se-  
no, qui non potest appellare pro domino:  
& posita difficultatem hac relinquat Ca-  
nonem: Ideo tu poteris cogitare.

55 EXTENDE XVIII. et Capitulum  
positi appellare pro causa Episcopi si Episcopus sit negligens; vel aliquid facit in-  
elus per iudicium, Spéc. d. ii. de appell. §. xi.  
in fine sub num. 1. §. lib. 2. fol. 184.

56 EXTENDE XIX. vi quilibet dominus possit appellare pro suo subdito; Spec. ot. de appellat. §. 1. sub num. 5. verum item episcopus lib. a. fol. 184. Guid. Pap. de relic. 3. finisfamilias. num. 3. verum idem dicitur. 3. Ferrar. tract. de appell. lib. 1. cap. 1. num. 22. num. 3. fol. 68. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 84. fol. 43. & delum possit quilibet superior appellare pro suo subdito, Abb. in vtp. §. 3. dilectis. noc. 4. num. 6. de appell. Bertrach. tract. de episc. bar. v. lib. 4. sub n. 3. t. om. 1. dicit fol. 249.

Cōmprobatur itaq̃ ex istis locis etiam loquētes de domino, & superiore, quia index ecclesiasticus potest repetere subditum à quocunque iniuste detinere, sicut etiam potest superior agere pro eius subditi iniuste molestato; Abd. in d. cap. 35. affectu non. 3. m.

4. & 5. de Franch. hœc. 4. sub. 4. & 5. de appell.

SVBEXTENDE has extensiones in quibus dicitur quod Episcopus, & alius quilibet superior potest appellare pro suis subditis, ut possint appellare tam nomine suo, quam nomine subditorum, quia factum subditorum tangit dominum. Specul. de appell. 5. in fine. num. 2. per litteras episcopus. lib. 3. fol. 184. & Bertrach. d. tract. de epis. par. 7. lib. 4. sub hœc. 1. tota. 23. par. 2. fol. 349.

DECLARA restringendo easdem extensiones ad istud, quod superior potest appellare pro suis subditis, & dominum proferre, & similes, si qui sunt pro similibus, ut sunt veræ quidam superiores potest præterire, aliquod interello respectu subditorum, Abb. in d. cap. 1. ad litteras. not. quod 6. de appell. Gail. in præd. observ. lib. 1. obser. 125. num. 3. ibi dicitur etiam de aut. seq. & Ruginell. tract. de appell. 5. cap. 1. sub num. 17. veritas prædicta in fine. Unde nō alia ratione dominus potest defendere servum de crimine per se, & per procuratorem, nisi propter suum interello, non tamquam procurator, & ideo causa quoad dominum est civilis, respectu vero servi est criminalis. Petr. de Bellap. lib. 1. l. 1. lucien. f. de appell. & relat. de lode. Anan. in cap. 1. veniens. num. 2. de accus. & dominus admittitur ad defendendum servum, quia non dicitur defendere alium, sed rem suam, sicut si defenderet alium, vel bonam suam, ut ex Odof. in l. servum. gloque. 5. publice. num. 3. ff. de procur. rebus. & sequitur Thos. Faun. in qq. crim. q. 99. sub num. 54.

Socii si non præterenderent intereffe, quare si ex defensione, & appellatione ipsi tantum subditis veniant acquirere, dominus alius superior non potest appellare, absque maplato, ut puta si servum subditum laquei in iuriam ad contumeliam ipsorum subditorum tantum passi sint. Gall. dicta. obser. 22. sub num. 1. & Ruginell. vbi supra. nota enim audiuntur appellantes, nisi quod non intereffe ex his, quæ scripsi infra num. 99. art. seq. lib. 4.

SVBDECLARA explicando magis, ut intereffe considerabile in isto proposito quoad dominum, & superiores non dicitur illud, quia intereffe dominorum habere subditos locupletes, quia, quamvis verum sit, intereffe dominorum habere sub-

ditos locupletes, Alth. ut in d. fine quoque suffrag. 5. cogitatio, tamen hac ratio est nimis generalis. Abb. in cap. 9. licet. num. 13. & 14. verum vltimo non de probat. & Gail. observ. 125. sub. 2. verum nec obstat, sed dicitur intereffe considerabile, quando collectæ ino debent exigenter à subditis, vel molestæ veniunt in cultura agrorum ipsorum dominorum. Gail. d. observ. 125. sub num. 3.

SVBEXTENDE XX. ut unus ex pluribus litis confertibus possit appellare pro omnibus. Bar. in l. vi. C. si plur. vna sine. num. 1. appellatio unus prodest alijs non appellatibus, quando causa est communis, & vna, & eademque omnium defensio. Petr. de Bellap. in l. 3. scilicet. sub num. 3. ibi. solutio refertur & in l. 10. si qui separarim. 5. si quis vna. num. 5. & in 5. quod est rescriptum. sub num. 1. & 2. ff. de appell. & relat. Ruin. conf. 26. vbi & diligenter. num. 3. lib. 4. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 1. in fine sub num. 124. tom. 3. fol. 68. Paris. conf. 66. videtur. num. 12. lib. 1. Gail. in præd. observat. lib. 1. obser. 126. num. 3. & quod socius possit appellare pro socio, scribit Ruginell. tract. de appell. 5. cap. 1. num. 29. & in his terminis intelligit Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 21. de attent. & innot. appell. pend. ampl. 1. r. princip. num. 1. & seq. tom. 3. fol. 353. & communis opin. quæ sunt determinatione, motivando, & se remittendo ad Lancell. vbi supra refert Prop. Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. num. 17. ampl. 8. fol. 440.

Adiuncte igitur, quod factus esset, si non esset eadem omnium defensio, seu condemnarentur ex diversis causis, quia tunc appellatio unus alteri non proderet, cessantibus istisdem Petre. de Bellap. Ruin. lo. Ferrar. Paris. & Gail. citatis supra in hac extensione. Mobied. decif. 1. alias 14. in ead. de appell. Lancell. d. ampl. 12. num. 12. limit. 6. fol. 384. & probatur ex l. 3. scilicet. ibi. ceterum si plures. ff. de appell. & relat. prout induxi q. præced. num. 39. in fine.

SVBEXTENDE declarando banc extensionem, ut sicut appellatio unus prodest alijs, ista etiam prodest prosecutioni, modo illi alij non appellaverint, secus si etiam illi alij appellaverint, quia, appellantes viderentur declarasse nolle pendere ab appellatōe sibi confertis, & consequenter si vos eorum qui appellaverint, succumbere, quia non esset proles, unus appellans





Vasallo, Abbas pro monacho, pater pro filio, & similes possunt comparere, & defensionem suscipere sine mandato iuxta ea, quæ congerit, & sequitur Prosp. Farin. in qq. crim. q. 99. num. 154. limit. 26. & num. 119. ubi testatur de triglo communis opinio licet loquatur ibi in causis criminalibus, & eum grano salis. Sed dominus pro seruo, & Abbas pro monacho possunt appellare sine mandato, ut retuli, & sequutus sum supra num. 54. & 56. ergo etiam pater pro filio.

E converso filius etiam sine mandato admittitur ad appellandum, & introducendam appellationem pro patre, Guid. Pap. decisi. 203. filiusfamilias. num. 1. & quod filius possit appellare pro patre etiam in criminalibus, quam in civilibus, scribit etiam Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. num. 74. & 75. & quod filius admittatur ad defendendum patrem, uti verius sequitur Prof. Farin. in qq. crim. q. 99. num. 169. vers. contrarium. sed is, & ij, quos citat, loquuntur in causis criminalibus, & non in terminis appellationis, sed in prima instantia, & professio in causis criminalibus, quod possit appellare non habet difficultatem, quia etiam quilibet de populo potest appellare pro condemnato, ut retuli, & sequutus sum supra nu. 44. & 50. Ergo dicerem, quod potest appellare saltem dummodo pater iurifice appellationem infra tempora appellandi, quia si hoc potest frater pro fratre, ut retuli, & sequutus sum, non procedenti, tanto magis debet possit filius pro patre, vel saltem poterit appellare tunc cautione de rato, quia si ita potest appellare coniunctus pro coniuncto, ut dixi infra num. 68. ergo tanto magis filius, qui est omnino coniunctus sit.

Regulariter tamen filius familias non potest appellare, quia est de personis, quæ non possunt stare in iudicio, & appellatio est pars iudicii, ut deducit Lancell. tract. de attenti. patri. cap. 12. de attenti. & inno. appell. pend. limit. 50. princip. sub num. 14. & sequi. tom. 5. fol. 378. & ex eo refert, & sequitur Ruginell. d. §. 1. cap. 1. sub num. 73.

Appellando tamen à sententia, lata contra eius patrem, siue sit lata in bonis adventitiis, siue in bonis profecticiis, non debet appellare nomine proprio, sed nomine patris. l. 23. ex consensu. §. filiumfamilias. de appell. & relati. ibi Ang. Arer. in principio, & sub num. 6. ubi distinguit, & Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. sub num. 74.

Ratio colligitur ex notabili, quod ponit ibi Ang. Arer. num. 1. dicens, quod interesse sperandæ successione etiam secundum ordinationem iuris, & nature non est iusta causa appellandi à sententia, lata contra tertium.

Martinus quoque potest sine mandato appellare pro uxore, sed cū distinctione: Aut enim agitur de bonis non dotabilibus, puta de bonis recepticijs, seu aliunde uxori, consistente matrimonio, obvenientibus; et tunc vxor habet bonam triplicem generis recepticia, dotaria, & paraphernalia: & in his non dotabilibus, potest appellare sine mandato, sed cum cautione de rato officio quilibet alius coniunctus pro coniuncto: Aut agitur de rebus dotabilibus: & tunc potest appellare non solum sine mandato, sed etiam sine cautione de rato, Gall. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 133. num. 1. & sequi. & particulariter num. 7. loquens tam in appellatione, quam in actione, & litis prosecutione, & Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. num. 78. vers. quando autem maritus.

Vxor autem pro marito absente non potest appellare, nisi agatur pro libertate mariti, vel iuxta maritus sit in carcere, Gall. d. obseru. 133. num. 8. & sequi. vers. an verò, quoniam refert, & sequitur Ruginell. d. §. 1. cap. 1. num. 79.

**66 EXTENDE XXVI** ut coniunctus pro coniuncto possit appellare sine mandato cum cautione de rato, hancque esse regulam testatur, & sequitur Gall. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 133. num. 1. & 2. quoniam refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. num. 78. vers. quando autem, & comprobatur ex his, quæ scripsi num. preced. vers. maritus, & supra num. 61. & faciunt, quæ de coniuncta persona, comparant ad agendum seu defendendum cum cautione de rato, retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 101. num. 48. & sequi.

**67 EXTENDE XXVII** ut amicus possit sine mandato appellare pro amico absente, Archid. in cap. 1. sub nota. 5. vers. tamen, is. col. 5. de elect. in 6. Alex. in addit. ad Bar. in l. 1. ff. de appell. recipien. Jo. Ferraz. tract. de appell. lib. 2. cap. 1. num. 133. tom. 5. fol. 68. Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 1. num. 80. & faciunt quæ scripsi lib. 2. cap. 101. num. 48. & 49.

Sed hæc appellatio non procedit, nisi in pro quo est appellatum, tamen illam ha-

H a beat

beat infra decem dies, Archid. ubi supra. .  
 Imò et tunc, amicum non posse appellare,  
 nisi cū promissione de rato, quia si hæc pro-  
 missio requiritur in fratre, vt dixi supra,  
 num. 63. requiritur etiam in amico.

68 EXTENDE XXVIII. vbi possit ap-  
 pellare quilibet, cuius intercessit, sententia non  
 est sufficiens, l. 3. §. de sententia, ff. de ap-  
 pell. & reat. Papien. in pract. in form. appell.  
 a sent. diffin. in glof. coram vobis. sub num.  
 3. fol. 404. & quod is, cuius intercessit, possit  
 appellare, ideoque, si coheres patitur, sic  
 condemnatur in preiudicium coheredis, possit  
 sine coherede appellare, licet sit unus etiam,  
 sine appellatione, scribit Spec. in de appell.  
 §. 1. sub num. 1. lib. 2. fol. 183. & quod co-  
 heres possit appellare, vide Ruginell. tract.  
 de appell. §. 2. cap. 1. num. 26. & probatur ad  
 litteram ex d.l. de sententia, & quod quilibet,  
 cuius intercessit, possit appellare, iuratur proce-  
 genda in Ruginell. eod. §. 2. cap. 1. num. 22.

69 SVBEXTENDE hanc extensio-  
 nem, vt procedat etiam si nullo modo inter-  
 cesserit in prima instantia, Ruginell. d. 3. a.  
 cap. 1. num. 24. & 25. vbi ponit exempla  
 in excoptore, & venditore. . . . .

70 DECLARA etiam extensio nem  
 vt relinquatur arbitrio iudicis quando in-  
 tercessit alicuius, qm iudex, in preiudicium in-  
 stans, actus, & iuris, factus diligenter veritate  
 considerat, considerabit, & decidit ab eo  
 tractetur de interese eius, qui appellat, Ru-  
 ginell. eod. §. 2. cap. 1. num. 23.

71 EXTENDE XXX. vt quilibet ter-  
 tius possit appellare pro suo interese, d. 4. ab  
 excoptore. & alio condemnato in illis primis  
 verbis, alio condemnato, & tunc intercessit, pos-  
 test appellare, ff. de appell. & reat. & l. 3. ff.  
 de appell. recip. vel non. Petrus Bellapei. in l.  
 14. ff. de personis, ff. de app. & vel. Conuincit  
 25. areneis narratis. sub num. 1. lib. 3. & Ti-  
 rasq. in l. 1. ff. seu tract. res inter alios acta. li-  
 mit. 1. §. fol. 111. vbi plures congerit de quod  
 sic regulare, vt tertius, cuius intercessit, possit  
 appellare, scribit Sard. cons. 27. §. frater eius  
 de iudicia. num. 2. lib. 2.

An tertius appellando, debeat in appe-  
 latione expressere rationabiler causam, per  
 quā appareat quod preiudicat illi interese;  
 vide infra q. 17. limit. 6. memb. 4. num. . . . .

72 An, & quando appellatio tertij impediatur  
 executionem, vide infra d. q. 17. limit.  
 6. memb. 4. num. 16. & seqq.

An tertius appellans debeat appellare

infra decem dies: & an, & quando possit  
 prosequi appellationem interpositam ab alio,  
 vide infra q. 12. num. 69. & seqq.

An tertij appellatio, & visioja prosequi vi-  
 deo, vide ead. q. 12. num. 77. & seqq.

73 SVBEXTENDE hanc extensio-  
 nem, vt tertius possit appellare non solum  
 pro verò, & certo interese, sed etiam propter  
 quod quale preiudicium, vt referunt,  
 & sequuntur Tarag. in d. litem. 1. 9. & Coneser,  
 in l. vna. limit. 23. num. 10. C. ff. de mo-  
 men. poss. & quid iuris sit, quod aliquo mo-  
 do sua interese, & scribit Gl. in cap. 17. cum su-  
 per. in verbo, interpositam, de sent. & re iud.  
 & communiter\* omnes in diuersis locis. &  
 quod appellatio a sententia permittatur cui-  
 libet etiam ratione levis preiudicii, seu in-  
 teresse, limit. ratione solius humanitatis, dicit  
 lib. preced. cap. 1. num. 236.

74 RESTRINGE illam subextensio-  
 nem, vt non procedat in eo, qui prætendit  
 interese ex successione, & sic habet ius spe-  
 tantum: is enim non appellat a sententia, sita  
 contra tertium per eam, quæ scribit Ang.  
 Arret. quem tenet, & sequuntur sibi supra,  
 num. 69. vbi tenet, & ex eodem restituit, &  
 sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 1.  
 num. 32. fol. 43.

EXTENDE XXX. vt quod impe-  
 trationem iudicis administrat quilibet etiam  
 nullum habens mandatum, Spec. in de ap-  
 pell. §. nunc breuiter, num. 14. vbi, quid si  
 apparet, lib. 2. fol. 193. & hoc, de s. 1. alia  
 175. commissio. num. 1. de iudicio. nou.

Quare in commissiõibus, quas D. Papa  
 in Curia facit per scholasticos, vel per Car-  
 sales, non exprimitur ad cuius instantiam sit  
 datus Audior, seu alius iudex, sed simpliciter  
 ter dicitur mandatum D. Papæ magistro Iacobo  
 Causaleto, quod causam inter talem, &  
 alium audiat, hoc. Spec. vbi supra.

SVBEXTENDE II. hanc extensio-  
 nem, vt habent locum in excommunicatione  
 quolibet iohabili, hoc. vbi supra, quam tenet  
 lib. 2. sequuntur sibi supra, num. 7. sub declara-  
 tione secunda.

SVBEXTENDE II. vt habent lo-  
 cum etiam in excoptore modico stylo appo-  
 sitis nomines, & cognomen eius, qui dicit con-  
 missiõnem à tergo commissiõis, quia non  
 censet, hunc styllum esse inductum ad hunc  
 finem, vt possit constare, an commissio sit  
 data à persona legitima, seu habeat man-  
 datum, quare licet sit data à persona, quæ  
 non

non haberet mandatum, tamen commissio teneat, dummodo principalis cum ratum habeat, ut dicitur in seq. de d. ratione.

**DECLARA** eandem extensionem, ut procedat dummodo is, pro quo impetratur est iudex, nam habet, Spec. vii. supra.

**EXTENDE XXXI.** ut representatio instrumenti appellationis, & apostolorum, facienda infra quinque dies coram Capitaneo appellationum, iuxta formam statutorum sit valida, & admittatur à quavis persona fiat, etiam non habere mandatum, Luc. Patin. pro d. capitoli. lib. 3. cap. 4. num. 2.

75 **LIMITA** non regulam, positam supra item. 2. ut non procedat in eo qui non desinit appellanti sui adversarij, quia si contingit, cum posset gratari iudice, non poterit appellare: pone ergo, quod aliquis erat paratus spoliare aliquem re sua, ille appellavit, non obtinuit illa appellatione, spoliatus appellavit eum. Spoliatus utatur spoliatorum in causis, paratus proinde incontinenter spoliatus, ille spoliatus appellavit, et re eius appellatio non admittitur, cap. 43. an sit deferendum, de iud. Cameracensis de appell. 7.

Statuitur etiam si proprij appellationi non deferat, ut puta si appellans, pendens sua appellatione, innovet in praedictis appellatione, ut quia non spoliatur, quia casus videtur fuisse appellacione non deferre, Franch. de Maris. quos bene, & sequens item infra cap. 37. de iud. c. 20. num. 103. et ampl. 7.

76 Ratio est, quia in eo quod puniri debet, in quo delinquit d. cap. an sit deferendum non culpa in iure cadit, quod convenit ordinari, & frustra legis auxilium invocat, qui in legem convocat, Franch. in d. cap. an sit deferendum c. 20. num. 1. verum prima regula, de scriptis super lib. 3. cap. 59. job num. 18. vers. etiam quia.

77 Quare licet ecclesia puniat immonitione delinquentibus, qui ad eam confugiant, tamen non prebet, si delictum committat in ecclesia, cap. fin. de iuram. eccles. l. ad. Montal. de reprob. sent. pil. dub. 1. num. 39. tom. 14. fol. 10. Nicol. Morosus tract. de fid. reg. de p. q. 103. m. 101. totb. 11. par. 1. fol. 433. Alciac. tract. de p. presump. reg. 3. p. 1. fol. 33. num. 3. tom. 4. fol. 342. ubi loquitur de delinquentibus in cimiterio, vel prope ecclesiam, & testatur omnes, ut refert, & sequitur Clar. lib. 3. de cap. sent. §. fin. q. 30. v. si item queto, &

inter sed quid si aliquis, quem retuli, & sequitur sum d. cap. 59. job num. 18. vers. etiam quia.

78 Similiter si maritus committat adulterium, propter quod vxor de iur. canonico recedat ab eo respectu thori, & dos redit ad ipsam vxorem, non debet maritus alii ex dote, quia non debet consequi premium ex matrimonio, quod natus est impugare: quod si non peccavit in legem matrimonij, sed commisit aliud crimen, propter quod sit damnatus, tunc vxor alere eum ex fructibus dote, ut dicitur Bal. in l. 29. ubi adhuc non est c. de iur. dos. quos referunt, & sequuntur Oñes, decr. 2. q. 4. in questione, num. 12. de iud. tract. de alimen. tit. 1. q. 36. num. 13. & 14. & 15. q. 13. num. 1. & 2.

79 **DECLARA** istam limitationem, procedere quando appellatio aduersarij est legitima, alias si non foret legitima, non esse ei deferendum, & consequenter cessat hanc limitatio, Franch. in d. cap. 43. an sit sub m. 1. verum sed tamque d. cap. de appell. 7.

80 **DECLARA** IL distinguendo duas causas principales.

1. Primes casus est, quando is qui non deferendo appellacioni aduersarij, spoliatus ipsam admittit, & postea appellat in eadem causa, seu in eodem articulo, vel in contrario, vel in separato: de isto casu concludo indistincte appellacionem reijciendam esse, ut refert, & sequitur Franch. in d. cap. fin. in 3. causa. num. 8. vers. sed aduersarij appell. reprobata opin. Abbas in ibidem sub num. 3. in fine.

2. Secundus casus est: quando appellatio quam interponit spoliator, non est in eadem causa, in isto casu adhibeo duas consideraciones.

1. Prima consideratio est: quando appellatio non tendit ad differendam reuocationem actionis, & concludo appellacionem similiter esse reijciendam, Franch. in d. cap. an sit sub num. 10. in primo casu.

2. Secunda consideratio est: quando appellatio non tendit ad differendam reuocationem actionis, & concludo appellacionem esse permittendam, Franch. cessans de contrario in d. cap. an sit sub num. 7. ubi alias autem si causa alia non habet conexitatem, & lo sine sub num. 8. in vltimis verbis, & pro ista consideratione Abb. in cap. 35. de lectis. notat. num. 2. de appell. dicit quod per

per illum textum singulariter probatur quod quamvis non detulerit quae appellacioni aduersarij, nihilominus si iste postmodum appellat in alio articulo etiam in eadem causa, talis appellatio defendit appellatorem etiam respectu aduersarij, cuius appellacioni noluit iste deferre, & de hoc facit Abb. magnum festum.

81 **LIMITA II.** vt non procedat in eo, qui renuntiavit appellacioni, vide infra q. 17. limita. 2.

82 **LIMITA III.** in eo, qui grauitus appellat, & index à quo reuocat grauiamen, quia, reuocato grauiamine, non auditur appellans, vide art. seq. ampl. 3. num. 117.

83 **LIMITA IV.** in excommunicato, quia non potest audiri, testibus Paul. de Cast. Boer. & Anr. de Burz. quos reuoli, & sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 174. imò prohibetur implorare officium iudicis, Augusl. conf. 141. vilo & diligenter. num. 9. vers. tertio. & sub num. 17. vers. nò obstat. lib. 1. & quod appellatio, interposita ab excommunicato, dicitur nulla, vi interposita à persona non legitima, scribit Lahe. ell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pendi. limita. 50. princip. num. 14. & 15. tom. 5. fol. 378.

**DECLARA** & intellige istam limitationem, prout declarauit supra num. 5. & seqq. extens. 3. & infra q. 16. limita. 1. sub num. 31. vbi videas.

84 **LIMITA V.** seu potius extende praeter tam tertiam limitationem, loquentem in excommunicato, vt habeat locum etiam in bannito, quia licet inter bannum, & excommunicationem possint considerari aliquae dissimilitudines, vt scribit Alber. tract. de statut. lib. vlt. q. 80. pen. let. etiam num. 15. tom. 2. fol. 76. & ostendit Bar. in q. 1. lucanae ciuitatis. sub num. 17. tamen habent multa similia, teste eodem Alber. vbi supra. & q. 13. sub num. 19. & 20. fol. 68. adeo, quod valet argumentum ab excommunicato ad bannitum, vt ex Odd. Bar. & Alber. reuoli, & sequutus sum lib. preced. cap. 9. sub num. 1028. vers. ergo, sicut enim excommunicatio est, excommunicatum, ita communio fidelium, ita bannum separatur bannitum à beneficijs ciuitatis, quae communis ciuitatis, Bal. in l. 1. num. 4. C. de hered. inst. quem referunt, & sequuntur Noll. de Stat. Genua. tract. de bann. prim. par. secund. temp. q. 3. sub num. 3. vers. vnde

aut. tom. 11. par. 1. fol. 385. Foller. & Gall. quos reuoli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 66. sen bannum prout communione ciuitatis, sicut excommunicatio prout communione fidelium, Alber. de Ros. tract. de statut. lib. 4. q. 1. num. 8. & q. 8. tantum. 4. tom. 2. fol. 66. & 81. & sicut excommunicati designant esse membra Ecclesie, ita banniti designant esse membra Ciuitatis, vt dixi d. cap. 97. sub num. 66.

Confirmatur hac limitatio, seu extensio, quia sicut excommunicatus non potest agere iuxta ea, quae reuoli, & sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 124. ita neque potest agere bannitus, Jacob. de Aren. in Lde pupillo. §. qui remissionem. num. 1. E. de opor. non. aut. & infra num. seq.

85 Et è contra sicut excommunicatus potest petere reuocatum sibi acceptam restituere, vt refert Angusl. conf. 141. vilo & diligenter. num. 8. in fine. & 17. lib. 2. ita etiam potest bannitus, Jacob. de Aren. vbi supra, & ratio est, quia petere restitutionem tenetur iudicialiter sibi capta, non est agere, sed est se defendere, & defensio non tollitur, dummodo remaneat in puris terminis defensionis: si vt remaneat in puris terminis defensionis requiruntur tria: Primum, quod tenota, quam petis sibi restitui, fuerit iudicialiter sibi capta, quia alias si peteret restituere reuocatum, non iudicialiter capta, diceretur agere, & sic non audiretur per ea, quae dixi supra. Secundum, quod eius restitutionem petat incidere, & in consequentiam, alias si eam peteret principaliter, non audiretur, Angusl. d. nom. 17. Tercium, quod non petat sibi ad iudicari, sed solum ab iudice, Angusl. eod. conf. 141. num. 12. & 16. & de hoc tertium requiritur, loquendo de reo excommunicato absente, ponit Rot. dec. 7. alias 194. pro reo. de re iud. in nou.

Similiter etiam sicut excommunicatus potest appellare iudicialiter per ea, quae scripsi supra num. 6. vers. declara primo, ita etiam debet posse bannitus.

Et è cõserio sicut excommunicatus non potest appellare extra iudicialiter per ea, quae ex Abb. Franch. Card. Alex. & alijs reuoli, & sequutus sum d. num. 6. ita neque debet posse appellare bannitus, quia bannitus dicitur possidere extra processum ciuitatis, & ideo non potest appellare, vide infra q. 16. limita. 1. num. 58.

86 **EXTENDE** hanc limitationem, dum



stra tenore morum priorum, & constitutionum apostolicarum, loquentium de appellatione bannitorum, de quibus constitutionibus loquimur super lib. d. num. 137. & 139. & seqq. & ita proceditur etiam in causa appellabili, cum res, condemnata in contumaciam, possit comparere, ut dixi, audiri ab eodem iudice, militare enim eadem rationes, quas adduxi ampliatione precedenti.

Quoniam ista causa, quando causa est appellabilis, non fit in pectus iuris tunc dicere, quod non possit appellari.

**QVINTVS** casus est in declarationis recognitiones, quae iudex pronunciat, ipsius esse illum, de quo in sententia & banno, quia non potest appellare, vide quae scripsi supra lib. 1. cap. 97. num. 178. difficultas.

**SEXTVS** casus est in sententia per iudicem banni, quia illa dicitur interlocutoria, & eius gravamen non solum potest reparari in distinctione, sed per solam comparationem revocatur, ut scripsi supra tit. 1. cap. 97. num. 188. & ideo non potest appellari.

**SEPTIMVS** casus est in extensione, posita supra num. 186. subextendendo, & declarando eam, quod in istis casibus, in quibus bannitus potest impune offendere forma statutorum, potens impune offendere etiam pendente appellatione a sententia banni, ut revocari, & sequatur super eam declarationem supra lib. 1. cap. 97. num. 67. & sub num. 186. vers. non obstat quod menoch, ubi videas de ista illatione.

**RESTINGE** eandem distinctionem posita supra num. 186. ut non procedat in sententia, quia iudex declarat, & recto posita illa in primo banno, & contumacia, reputari, & haberi pro confesso, seu pro confesso, & de quo iudex facit statum, seu constitutum, aut confectum, quod si bannitus, sic declaratur pro confesso, seu pro confesso, & consilio, comparatur priusquam diffinitio condemnatur, & ponatur in secundum, & diffinitio banno, poterit appellare, ab ista sententia declarationis, ut supponit Franc. Bec. cens. 14. tract. in princip. & sub num. 1. lib. 1. Nell. Boff. & Flam. Cur. quor. retrah. & sequatur super supra lib. 1. cap. 97. num. 46. quod confirmatur eod. cap. 97. num. 44. & 45. quatenus locum citatur, & denno sonatus super lib. 1. preced. cap. 97. sub num. 154. & ita etiam tenet d. cap. 97. num. 103. quia de bannitis non fuerit verum contumacia, ut. ut propter eam contumacia, & propter

appellationem, loquendo in terminis iuris communis hactenus, quae scripsi infra declar. 1.

Comprobatur primo hac restrictio, quia idem dicimus in causa civilis, praesupposita eodem banno, quod contumacia in non respondendo positionibus habeatur pro confesso, seu pro confesso, & consilio, quia si declaratur, potest appellare a sententia declarationis, ut videntur, & sequuntur Luc. Pat. in praet. capitol. lib. 1. cap. 4. num. 63. verum post praesuppositum, & num. 53. quoniam nulli, & sequuntur super lib. d. cap. 97. sub num. 46. & Meon. tract. de sed. treu. & pac. q. 35. mi. 1. & 2. lib. 1. par. 1. fol. 43. 4. quod retulit, & sequuntur super lib. 1. preced. cap. 97. sub num. 154. & ab hac sententia, loquendo in terminis iuris communis, non diffinitio supra lib. 1. cap. 96. sub num. 1. & esse eandem contumaciam reitorum super lib. 1. preced. d. cap. 97. sub num. 154. & 155. & 156. & 157. & 158. & 159. & 160. & 161. & 162. & 163. & 164. & 165. & 166. & 167. & 168. & 169. & 170. & 171. & 172. & 173. & 174. & 175. & 176. & 177. & 178. & 179. & 180. & 181. & 182. & 183. & 184. & 185. & 186. & 187. & 188. & 189. & 190. & 191. & 192. & 193. & 194. & 195. & 196. & 197. & 198. & 199. & 200. & 201. & 202. & 203. & 204. & 205. & 206. & 207. & 208. & 209. & 210. & 211. & 212. & 213. & 214. & 215. & 216. & 217. & 218. & 219. & 220. & 221. & 222. & 223. & 224. & 225. & 226. & 227. & 228. & 229. & 230. & 231. & 232. & 233. & 234. & 235. & 236. & 237. & 238. & 239. & 240. & 241. & 242. & 243. & 244. & 245. & 246. & 247. & 248. & 249. & 250. & 251. & 252. & 253. & 254. & 255. & 256. & 257. & 258. & 259. & 260. & 261. & 262. & 263. & 264. & 265. & 266. & 267. & 268. & 269. & 270. & 271. & 272. & 273. & 274. & 275. & 276. & 277. & 278. & 279. & 280. & 281. & 282. & 283. & 284. & 285. & 286. & 287. & 288. & 289. & 290. & 291. & 292. & 293. & 294. & 295. & 296. & 297. & 298. & 299. & 300. & 301. & 302. & 303. & 304. & 305. & 306. & 307. & 308. & 309. & 310. & 311. & 312. & 313. & 314. & 315. & 316. & 317. & 318. & 319. & 320. & 321. & 322. & 323. & 324. & 325. & 326. & 327. & 328. & 329. & 330. & 331. & 332. & 333. & 334. & 335. & 336. & 337. & 338. & 339. & 340. & 341. & 342. & 343. & 344. & 345. & 346. & 347. & 348. & 349. & 350. & 351. & 352. & 353. & 354. & 355. & 356. & 357. & 358. & 359. & 360. & 361. & 362. & 363. & 364. & 365. & 366. & 367. & 368. & 369. & 370. & 371. & 372. & 373. & 374. & 375. & 376. & 377. & 378. & 379. & 380. & 381. & 382. & 383. & 384. & 385. & 386. & 387. & 388. & 389. & 390. & 391. & 392. & 393. & 394. & 395. & 396. & 397. & 398. & 399. & 400. & 401. & 402. & 403. & 404. & 405. & 406. & 407. & 408. & 409. & 410. & 411. & 412. & 413. & 414. & 415. & 416. & 417. & 418. & 419. & 420. & 421. & 422. & 423. & 424. & 425. & 426. & 427. & 428. & 429. & 430. & 431. & 432. & 433. & 434. & 435. & 436. & 437. & 438. & 439. & 440. & 441. & 442. & 443. & 444. & 445. & 446. & 447. & 448. & 449. & 450. & 451. & 452. & 453. & 454. & 455. & 456. & 457. & 458. & 459. & 460. & 461. & 462. & 463. & 464. & 465. & 466. & 467. & 468. & 469. & 470. & 471. & 472. & 473. & 474. & 475. & 476. & 477. & 478. & 479. & 480. & 481. & 482. & 483. & 484. & 485. & 486. & 487. & 488. & 489. & 490. & 491. & 492. & 493. & 494. & 495. & 496. & 497. & 498. & 499. & 500. & 501. & 502. & 503. & 504. & 505. & 506. & 507. & 508. & 509. & 510. & 511. & 512. & 513. & 514. & 515. & 516. & 517. & 518. & 519. & 520. & 521. & 522. & 523. & 524. & 525. & 526. & 527. & 528. & 529. & 530. & 531. & 532. & 533. & 534. & 535. & 536. & 537. & 538. & 539. & 540. & 541. & 542. & 543. & 544. & 545. & 546. & 547. & 548. & 549. & 550. & 551. & 552. & 553. & 554. & 555. & 556. & 557. & 558. & 559. & 560. & 561. & 562. & 563. & 564. & 565. & 566. & 567. & 568. & 569. & 570. & 571. & 572. & 573. & 574. & 575. & 576. & 577. & 578. & 579. & 580. & 581. & 582. & 583. & 584. & 585. & 586. & 587. & 588. & 589. & 590. & 591. & 592. & 593. & 594. & 595. & 596. & 597. & 598. & 599. & 600. & 601. & 602. & 603. & 604. & 605. & 606. & 607. & 608. & 609. & 610. & 611. & 612. & 613. & 614. & 615. & 616. & 617. & 618. & 619. & 620. & 621. & 622. & 623. & 624. & 625. & 626. & 627. & 628. & 629. & 630. & 631. & 632. & 633. & 634. & 635. & 636. & 637. & 638. & 639. & 640. & 641. & 642. & 643. & 644. & 645. & 646. & 647. & 648. & 649. & 650. & 651. & 652. & 653. & 654. & 655. & 656. & 657. & 658. & 659. & 660. & 661. & 662. & 663. & 664. & 665. & 666. & 667. & 668. & 669. & 670. & 671. & 672. & 673. & 674. & 675. & 676. & 677. & 678. & 679. & 680. & 681. & 682. & 683. & 684. & 685. & 686. & 687. & 688. & 689. & 690. & 691. & 692. & 693. & 694. & 695. & 696. & 697. & 698. & 699. & 700. & 701. & 702. & 703. & 704. & 705. & 706. & 707. & 708. & 709. & 710. & 711. & 712. & 713. & 714. & 715. & 716. & 717. & 718. & 719. & 720. & 721. & 722. & 723. & 724. & 725. & 726. & 727. & 728. & 729. & 730. & 731. & 732. & 733. & 734. & 735. & 736. & 737. & 738. & 739. & 740. & 741. & 742. & 743. & 744. & 745. & 746. & 747. & 748. & 749. & 750. & 751. & 752. & 753. & 754. & 755. & 756. & 757. & 758. & 759. & 760. & 761. & 762. & 763. & 764. & 765. & 766. & 767. & 768. & 769. & 770. & 771. & 772. & 773. & 774. & 775. & 776. & 777. & 778. & 779. & 780. & 781. & 782. & 783. & 784. & 785. & 786. & 787. & 788. & 789. & 790. & 791. & 792. & 793. & 794. & 795. & 796. & 797. & 798. & 799. & 800. & 801. & 802. & 803. & 804. & 805. & 806. & 807. & 808. & 809. & 810. & 811. & 812. & 813. & 814. & 815. & 816. & 817. & 818. & 819. & 820. & 821. & 822. & 823. & 824. & 825. & 826. & 827. & 828. & 829. & 830. & 831. & 832. & 833. & 834. & 835. & 836. & 837. & 838. & 839. & 840. & 841. & 842. & 843. & 844. & 845. & 846. & 847. & 848. & 849. & 850. & 851. & 852. & 853. & 854. & 855. & 856. & 857. & 858. & 859. & 860. & 861. & 862. & 863. & 864. & 865. & 866. & 867. & 868. & 869. & 870. & 871. & 872. & 873. & 874. & 875. & 876. & 877. & 878. & 879. & 880. & 881. & 882. & 883. & 884. & 885. & 886. & 887. & 888. & 889. & 890. & 891. & 892. & 893. & 894. & 895. & 896. & 897. & 898. & 899. & 900. & 901. & 902. & 903. & 904. & 905. & 906. & 907. & 908. & 909. & 910. & 911. & 912. & 913. & 914. & 915. & 916. & 917. & 918. & 919. & 920. & 921. & 922. & 923. & 924. & 925. & 926. & 927. & 928. & 929. & 930. & 931. & 932. & 933. & 934. & 935. & 936. & 937. & 938. & 939. & 940. & 941. & 942. & 943. & 944. & 945. & 946. & 947. & 948. & 949. & 950. & 951. & 952. & 953. & 954. & 955. & 956. & 957. & 958. & 959. & 960. & 961. & 962. & 963. & 964. & 965. & 966. & 967. & 968. & 969. & 970. & 971. & 972. & 973. & 974. & 975. & 976. & 977. & 978. & 979. & 980. & 981. & 982. & 983. & 984. & 985. & 986. & 987. & 988. & 989. & 990. & 991. & 992. & 993. & 994. & 995. & 996. & 997. & 998. & 999. & 1000.

Nec obstat, quod Dec. conf. 34. pro reus facit nec super num. 1. ibi. similiter qui seie contumacia, & quod hac comprobatio est vera de iure canonico, & secundum quod potest appellari etiam ab interlocutoria, in sententia causam legitimam, secus de iure civili, quia de iure canonico non potest appellari, cum sit interlocutoria, & quod dicitur in art.

Nam respondere, esse verum etiam de iure civili, quia ista interlocutoria habet vim diffinitivam, & quia interlocutoria potest appellari etiam de iure civili, & itaque responsum suum comprobatur est a hac supra lib. 1. cap. 97. sub num. 44. & 45. & 46. & 47. & 48. & 49. & 50. & 51. & 52. & 53. & 54. & 55. & 56. & 57. & 58. & 59. & 60. & 61. & 62. & 63. & 64. & 65. & 66. & 67. & 68. & 69. & 70. & 71. & 72. & 73. & 74. & 75. & 76. & 77. & 78. & 79. & 80. & 81. & 82. & 83. & 84. & 85. & 86. & 87. & 88. & 89. & 90. & 91. & 92. & 93. & 94. & 95. & 96. & 97. & 98. & 99. & 100. & 101. & 102. & 103. & 104. & 105. & 106. & 107. & 108. & 109. & 110. & 111. & 112. & 113. & 114. & 115. & 116. & 117. & 118. & 119. & 120. & 121. & 122. & 123. & 124. & 125. & 126. & 127. & 128. & 129. & 130. & 131. & 132. & 133. & 134. & 135. & 136. & 137. & 138. & 139. & 140. & 141. & 142. & 143. & 144. & 145. & 146. & 147. & 148. & 149. & 150. & 151. & 152. & 153. & 154. & 155. & 156. & 157. & 158. & 159. & 160. & 161. & 162. & 163. & 164. & 165. & 166. & 167. & 168. & 169. & 170. & 171. & 172. & 173. & 174. & 175. & 176. & 177. & 178. & 179. & 180. & 181. & 182. & 183. & 184. & 185. & 186. & 187. & 188. & 189. & 190. & 191. & 192. & 193. & 194. & 195. & 196. & 197. & 198. & 199. & 200. & 201. & 202. & 203. & 204. & 205. & 206. & 207. & 208. & 209. & 210. & 211. & 212. & 213. & 214. & 215. & 216. & 217. & 218. & 219. & 220. & 221. & 222. & 223. & 224. & 225. & 226. & 227. & 228. & 229. & 230. & 231. & 232. & 233. & 234. & 235. & 236. & 237. & 238. & 239. & 240. & 241. & 242. & 243. & 244. & 245. & 246. & 247. & 248. & 249. & 250. & 251. & 252. & 253. & 254. & 255. & 256. & 257. & 258. & 259. & 260. & 261. & 262. & 263. & 264. & 265. & 266. & 267. & 268. & 269. & 270. & 271. & 272. & 273. & 274. & 275. & 276. & 277. & 278. & 279. & 280. & 281. & 282. & 283. & 284. & 285. & 286. & 287. & 288. & 289. & 290. & 291. & 292. & 293. & 294. & 295. & 296. & 297. & 298. & 299. & 300. & 301. & 302. & 303. & 304. & 305. & 306. & 307. & 308. & 309. & 310. & 311. & 312. & 313. & 314. & 315. & 316. & 317. & 318. & 319. & 320. & 321. & 322. & 323. & 324. & 325. & 326. & 327. & 328. & 329. & 330. & 331. & 332. & 333. & 334. & 335. & 336. & 337. & 338. & 339. & 340. & 341. & 342. & 343. & 344. & 345. & 346. & 347. & 348. & 349. & 350. & 351. & 352. & 353. & 354. & 355. & 356. & 357. & 358. & 359. & 360. & 361. & 362. & 363. & 364. & 365. & 366. & 367. & 368. & 369. & 370. & 371. & 372. & 373. & 374. & 375. & 376. & 377. & 378. & 379. & 380. & 381. & 382. & 383. & 384. & 385. & 386. & 387. & 388. & 389. & 390. & 391. & 392. & 393. & 394. & 395. & 396. & 397. & 398. & 399. & 400. & 401. & 402. & 403. & 404. & 405. & 406. & 407. & 408. & 409. & 410. & 411. & 412. & 413. & 414. & 415. & 416. & 417. & 418. & 419. & 420. & 421. & 422. & 423. & 424. & 425. & 426. & 427. & 428. & 429. & 430. & 431. & 432. & 433. & 434. & 435. & 436. & 437. & 438. & 439. & 440. & 441. & 442. & 443. & 444. & 445. & 446. & 447. & 448. & 449. & 450. & 451. & 452. & 453. & 454. & 455. & 456. & 457. & 458. & 459. & 460. & 461. & 462. & 463. & 464. & 465. & 466. & 467. & 468. & 469. & 470. & 471. & 472. & 473. & 474. & 475. & 476. & 477. & 478. & 479. & 480. & 481. & 482. & 483. & 484. & 485. & 486. & 487. & 488. & 489. & 490. & 491. & 492. & 493. & 494. & 495. & 496. & 497. & 498. & 499. & 500. & 501. & 502. & 503. & 504. & 505. & 506. & 507. & 508. & 509. & 510. & 511. & 512. & 513. & 514. & 515. & 516. & 517. & 518. & 519. & 520. & 521. & 522. & 523. & 524. & 525. & 5

haberi pro confesso 10 quod noluerunt iurare de culmine, sibi ibant Jo. Gl. Spec. Ant. de Baer. Abb. & communiter Doct. in d. 5. quod si actor, quos tenet lib. preced. cap. 1. num. 103. ubi videas.

**AMPLIA** notabiliter hanc restrictionem, ut habeat locum etiam si iudex simul, & semel declararet, & diffini non sententia ex, quia lex non tolerat, ut appellacionem, quam ipsa concedit, iudex ex sua auctoritate, nulla intercedente culpa, aut negligentia, condemnari, de medio tollat: sic enim esset in potestate iudicis illud forum reddere legem, & quare, cum declaratus possit appellare, si separavit a sententia diffinitiva declaratur, debet posse appellare etiam si coniunctim declaratur.

**INFERO** ex ista ampliatione, quod illa praxis declarandi, & condemnandi simul de qua testatur Nell. Ang. Mar. Rol. & Vail. Clar. & Prospar. Farin. quos retuli, & sequuntur sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 64. verum quia practica, & ex Absl. cod. cap. sub num. 11. in secunda opin. in fine, potest stare in causis criminalibus, in quibus sit prohibita appellatio iuxta ea, quae scripsi in sequentia declaratione, secus in causis, in quibus appellatio non est prohibita, quia in istis dicitur appellatio, ut dixi, & consequenter illa sententia diffinitiva, lata super confessione, esset nulla ipso iure, & reuocaretur, vel attentata, & ideo alia de novo post auditam appellacionem in illa declaratione effertur sententia diffinitiva.

**DECLARA II.** eandem restrictionem, loquentem in causis criminalibus, ut procedat, non praesupposito alio statuto, quod in causis criminalibus tollit appellacionem, secus ergo si extaret aliud statutum, quod prohiberet appellacionem in causis criminalibus, prout trahendi statuta, & consuetudines extare in multis locis scripsimus infra q. 17. limit. 48. quia tunc declaratus pro confesso non possit appellare: unde si statuta prohibeat appellacionem in aliqua specie causarum criminalium, & in aliqua non prohibeat iuxta ea, quae scripsi dicta limit. 48. tunc appellatio admitteretur, & non admitteatur, attenta specie causae criminalis.

**SYBDECLARA** hanc declarationem, ut in casu, quo statum prohibeat appellacionem, & iudex non possit reuocare, seu noluit reuocare illam declarationem, dicitur tunc declaratus pro confesso assumere,

in se ovis probandi suam innocentiam totam eodem iudice iuxta ea, quae scripsi supra lib. 1. cap. 97. num. 104. & num. 109. nam etiam si possit appellare debet assumere onus probandi contrarium secundum ea, quae in tractatu consiliorum Franc. Bec. consil. 11. extra. num. 2. in fine vers. nam. & num. 3. & si q. lib. 1. Vel possit inspicere iustitiam in insequi, quia, prohibita appellacione non intelligitur prohibita edictio in integrum, testibus istis, quos citavi, & si quatuor sum infra q. 19. item 1. & lib. preced. cap. 7. sub num. 546. vers. declaratus retrahendo.

**DECLARA III.** ut procedat, praesupposito, quod sit declaratus confessus propter contumaciam factam, quia tunc potest appellare loquendo de iure communis, & ita procedant firmata in restrictione: & ita loquens sum supra lib. 1. cap. 97. num. 103. Secus autem, si sit declaratus pro confesso propter contumaciam vel am, quia tunc loquendo in terminis iuris communis, sola contumacia vera excludit ab beneficio appellacionis iuxta ea, quae dixi d. cap. 97. sub num. 102. & latius infra q. 17. limit. 3. sub num. 10. vers. contra. ubi videtur.

Verum haec declaratio in secunda parte non servatur in praxi, quia etiam si sit declaratus confessus propter contumaciam veram admittitur ad appellandum, ut dixi dicta limit. 3. num. 12. & seqq.

**DECLARA III.** eandem restrictionem in prima comprobatione, dum dixi, quod contumax in non respondendo positionibus, & declaratus pro confesso potest appellare, ut non procedat in foro Capitulo, neque in Regno Neap. videtur supra lib. 1. cap. 96. num. 21. & lib. 1. cap. 7. num. 46.

**DECLARA IV.** notabiliter in ista restrictionem in secunda comprobatione, ut habeat locum etiam si statuta disponant, quod si quis, & iudex monitus, ut iudicium calumniam interponat, iure expressè recusaverit, si fuerit actor, tamen ab instanti adione, si autem fuerit reus, pro confesso habeatur, & de sententia, quae contra, habetur, recusantem promulgaretur, non possit appellari, supplicari, ut ad aliquem iudicem recurrit haberi: quod si non recusaverit expressè, sed monitus iurare neglexerit, & in tali negligentia persistuerit, ut dicta sequenti iuridica, incurrit poenam praedictam, prout disponunt statuta Civitatis Laconis lib. 1. cap. 65. nam licet praedicta statuta disponant,

nam, quod habeatur pro confesso et tamen in primis persequamur possit condemnari diffinitivè requiritur declaratoria, ut resuli, & sequens sum sub. preced. cap. 7. num. 522. & lib. 1. cap. 37. subnum. 111. & seqq. ubi videtur. Et ab ista declaratione datur appellatio per ea, quæ resuli, & sequens sum supra in ista resuscitatio, & eius comprobatione.

Nec obstat, quod Raptura prædicta expresse prohibent appellatorem, quia respicitur intelligitur prohibere appellationem à sententia diffinitivam iuxta ea, quæ loquendo de appellatione à sententia diffinitiva, lata contra non respondentem positionibus, & declaratum prius pro confesso, scribit lib. preced. cap. 7. sub num. 345. vers. nec obstat, quia declaratio nota, Locutus, quia est magna interpretatio ad illud statum.

**DECLARA** V. in Causis Francie, si legitimo impedimento decedens non respondens, possit sine ista appellatione admitti ad respondendum iuxta ea, quæ scribit Rebus, in ista de respons. per credit. & glo. vbi art. 3. num. 4. tom. 3. fol. 364. in fine.

Reliquis pertinentiis ad materiam huius resuscitationis habet in d. lib. 1. cap. 97. in vltimis locis ad illud in casu occurrenti recur.

**LIMITA IX.** in patre, & filio, quot non appellare, maxime si lata sit inter eos sententia ex officio iudicis, ut in causa alimentorum, emancipationis, & similibus, scribit Nicol. tract. de concord. glo. 1. concord. 6. fol. 82. num. 127. tom. 1. fol. 198. in fine, qui tamen quid boni allegat habet Spec. ab ipso, & a nobis infra citatus, loquitur contra. Et nota, qui loquitur istam limitationem.

Hæc limitatio nulla fuit, nullius ratione probatur in isto, quod in causa alimentorum, emancipationis, & positionis filii, qui à nemine detinetur, non debet appellare, tamen hoc prohibet non ex eo, quia sit filius, seu pater, sed ex eo, quia agitur de re, quæ dilatoriam non capit, vel quæ expeditur iudicis officio, & quod appellari non possit, in eo, loquendo de alimentis fuerit, quæ dilatoriam non capit, ut scripsi infra q. 17. limit. 7. antea. & de expensis non præstis ad quæ iudex potest ex officio condemnare, vel condempnare, tunc non tenetur ead q. 17. limit. 7. sub. quare Spec.

in tit. de omnino. ind. 8. i. iudicis officium. sub num. 4. vers. sed an. & num. 5. vers. item agitur. lib. 1. fol. 35. ad quem locum se referunt in tit. de appell. 5. in quibus vult, & in fine vers. sed iniquum vbi agitur. lib. 2. fol. 185. præmittendo, quod inter patrem & filium disceptantes de patris potestate iudicium, quod continet tantum de filiatione, sit legendum officio iudicis querit an inter patrem & filium patrum, & liberum deus appellatio, & relata prius opinione negatiua, subsistat, quod alij tenent contrariam, quod scilicet deus appellatio in a. tamen, quod pendente appellatione, alatur, qui fuerit pronuntiatu alendus, sine prejudicio tamen, &c. & sic Spec. in istis adductis, ut constat ad limit. 1. ionem resp. per se non tenetur.

**LIMITA X.** in patre, & libero, quos non appellare scribit Rugiell. tract. de appell. 3. 2. cap. 1. num. 137. limit. 6. & allegat Spec. in loco citato in precedenti limitatione.

Sed hæc limitatio sicut procedens ouilure probatur, & Spec. tam non tenet, quia loquitur, prout cum in precedenti limitatione non tenet.

**LIMITA XI.** in seruo, quem regulatur non posse appellare etiam, & sequens sum supra sub num. 50. vers. regulariter.

**AMPLIA** hæc limitationem, ut appellationem, quam servus in se imponeret in causa domini pro ipso domino, non possit dominus illam ratificare, etiam si vellet eam ratificare infra tempus debitum & ratio est, quia appellatio est actus iudicialis, & consequenter, si geratur à seruo, est funditus nullus, & quod est funditus nullus, ratificari non potest, Ang. quem refert, & sequitur Ang. Aret. in l. 28. creditor. num. 1. & specia. liter sub num. 2. vers. nam si servus, ubi sed ego qui teneo. Et de appell. & relata probatur ibidem opinionem contrariam Iouan. de Ann. & quod appellatio, in seposita à seruo nomine domini, sit nullus momenti, probatur ex d. creditor.

**SVBLIMITA** eandem limitationem, ut non procedat quando servus est condemnatus ad poenam corporis, ut in istis, & c. pro eo appellat, quia tunc potest appellare, ut resuli, & sequens sum supra num. 50.

**LIMITA XII.** generaliter in omnibus illis personis, quæ prohibentur stare in iudicio, sicut in quibus iudicium nullum.



culum: salsum parte apponitur, Nicol.  
trict. de concord. gloss. concord. 6. fol. 120.  
num. 146. in fine. tom. 1. fol. 197.

## ARTICVLVS III.

## A. D. SECUNDVM articulum.

Non grauius non appellat.

- 94 Constituo hoc esse regulam, quod is,  
qui non est grauius, non potest appellare,  
Bal. in l. unica. sub num. 7. C. de illis, vna es-  
dem. caus. Franch. in cap. 7. si duobus. num.  
1. de appell. Nicol. tract. de concord. gloss.  
concord. 6. fol. 43. sub num. 84. tom. 1. 8.  
fol. 194. Ofas. de elec. 6. 1. ad hoc iuramentum.  
num. 3. vers. cerno. Gregor. Tolpian. tract. de  
appellat. lib. 5. cap. 1. num. 1. fol. 461. Carl.  
Barz. bonotum. decif. 3. data fuit. num. 10.  
quare dicimus si grauius, appella.

Ratio huius regulæ est, quia appellatio  
datur propter grauiorem, sique grauius  
est causa appellantis, cap. 59. vt debitas,  
de appell. Abb. in cap. 70. interposita. not.  
vic. sub num. 3. eod. tit. de appell. & dixi su-  
pra q. 3. num. 1. Ergo, cessante grauiore,  
quod est causa appellationis, cessat appella-  
tio, cap. cum cessante. eod. tit. de appell. &  
dixi infra ampl. 3. num. 1. 7.

- 95 IDEM H. comprobando eandem  
regulam, quod non solum audiri appellan-  
tes, nisi quoniam interit. l. 1. de appell. re-  
cipi vel non. & notat Abb. in cap. 53. dile-  
ctus. num. 4. num. 6. in fine, & Franch. not. 54.  
num. 5. in fine de appell. & dixi supra num.  
57. nã in iudicio nõ accutur in rudi scilicet  
interit: exceptio enim, tua non interit, re-  
pellit agentem, & impedit litem ingressum.  
Franch. in cap. 19. cum parati. not. 1. sub  
num. 2. eod. tit. de appell.

- 96 INFERO II. quod verè contumax  
non appellat, vide infra q. 17. limit. 3. & de  
consumate non audiendo, nisi, refectis ex-  
pensis, vide infra ead. q. 17. limit. 2. sub  
num. 67. nã si est verè contumax, & perse-  
uerat in contumacia, & ideo condemnatur,  
& vult appellare, non auditur, quia non dicitur  
grauatus.

- 97 INFERO III. quod notoria defen-  
sione, seu confessio, & convictus, seu con-  
fessus tantum non appellat, vide infra q. 17.  
limit. 4. quia non dicitur grauius.

- 98 INFERO IV. comprobando, quod si iudex  
procedit ex officio contra plures inquisitos  
de materia acria, eosque absoluit, pre-

ter vnum ex eis, quem condemnauerit in  
aliqua pena extraordinaria, non potest vnus  
ex istis absolutus appellare, aut tempore  
syndicatus querere iudicem, quod nimis  
miserè illum condemnauerit: nam licet illura  
iuris miter condemnauerit, tamen non gra-  
uauit ipsum, quem absolutus: & de nimis mi-  
serè poena illius condemnari speciat ad procu-  
ratores fiscales querelam exponere, qui su-  
tis eum exponunt in eo capitulo generalia  
inquisitionis, quod non condemnauerit con-  
demnandos, dec. & Principis interit, quod  
eius causæ eradicentur à suis officialibus de-  
putatis: alias posset quilibet priuatus facere  
preiudicium, comparando, & malè agendo,  
seu excipiendo.

- 99 INFERO V. quod si appellatio pos-  
set deferri ad plures iudices, electio iudicis  
erit appellantis, qui reputatur grauius, &  
non appellati, qui non est grauius quare  
si appellans appelleret ad Archiepiscopum,  
& appellatus dicat, & ego appello ad Pa-  
pam, appellatus non debet audiri, Abb. in  
cap. 7. si duobus, in fine. num. 20. vers. vltimo;  
quare de appell. & Marches. tract. de com-  
miss. par. 2. in commiss. appell. cap. 1. num.  
57. fol. 5. & vide iure scripti infra quæst. 9.  
num. 3.

- 100 INFERO decimus, quod frivole ap-  
pellans non auditur: imò eo quod appellat  
potest multari, vel excommunicari, vt retu-  
li, & sequutus sum supra q. 2. art. 3. sub  
nu. 51. imò iudex qui eius appellatione ad-  
mittit, peccat, vt retuli, & sequutus sum in-  
fra q. 17. limit. 4. n. 3. & limit. 3. ubi videas.

Ratio est, quia non est grauius, sed que-  
rit grauari.

- 101 AMPLIA I. declarando hanc re-  
gulam in appellatione iudiciali, vt proce-  
dat etiam si quis appellaret, a iure grauius,  
quia nihilominus: cum non dum diceretur  
grauatus: sed grauius, succedit regula,  
firmata, quod non grauius non appellat,  
Card. Alex. in cap. 59. vt debitas. sub num.  
36. vers. primo quod causi. de appell. &  
quod in iudicijs non possit appellari à su-  
turo grauius, scribit Franch. in cap.  
63. dilectio. not. 3. sub num. 1. de appell.  
& quod hæc sit regula in appellatione iu-  
diciali, vt nullo casu possit recedi à iustice,  
per appellationem antequam grauius, ideoque  
a futuro grauius, sique an equum sit  
illatum non possit recedi à iudice per ap-  
pellationem, refert, & sequitur Franch. in cap.

49. ut debetur q. 2. num. 9. de appell. ubi sum-  
mar hanc communem opin. esse retinendam  
& facit, quia in iudicio appellatur à graui-  
tamine praeterito, vel praesenti, vel futuri, & se-  
quens sum supra q. 2. art. 3. diff. 8. num. 437.

Contra hanc communem opinionem, a-  
more suo motus Dec. in cap. 84. bonae me-  
morae. num. 30. differt. 9. de appell. & ita sub  
param constans edictis sentire Franch. in  
cap. 60. cum cessante, not. 6. num. 7. de ap-  
pell. & videtur aperte tenere Maran. in suo  
spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quan-  
doque appellatur / sub num. 4. fol. 460. dicens  
posse appellari non solum ab illa o., verum  
etiam à futuro grauiamine, & facit, quae  
scripsi infra num. 10. restit. 1. ubi videas.

#### 104. RETENTIO ampliatio.

SUBAMPLIA. em, ut procedat  
etiam de iure canonico, quod enim de iure  
canonico appellari non possit à futuro gra-  
uamine, scribit Guid. Pap. tract. de appell. q.  
26. num. 26. tom. 5. fol. 53.

Contra hanc subampliationem allegat  
Franch. in rubric. num. 17. versus finem, de ap-  
pell.

Non recedo à subampliatione.

#### 103. INFERO I. comprobando hanc am- pliationem, & subampliationem, quod huius-

modi appellatio non tenet (oppono excep-  
tionem subreptionis contra resciptum, &  
quatenus iudex procedat in causa appello)  
quia haec appellatio est à futuro graui-  
amine: debet enim proponens exceptionem  
expectare, an iudex admittat, vel non admi-  
tat, & postea ab illa grauiamine debet ap-  
pellare: quia antequam iudex admittat, vel  
non admittat, pars non habet de quo possit  
conqueri, ideo tunc illatum grauiamen non  
tenet appellatio, cum non possit tunc in ap-  
pellatione exprimi causam grauiaminis, Franch.  
in d. cap. 50. ut debetur. q. 2. sub num. 9. &  
in cap. 63. dilectio. not. 3. sub num. 2. de ap-  
pell. & Com. conf. 8. in decisio. sub num.  
3. ibi. ante itaque illatum grauiamen, lib. 1.  
de quod sim. in iis ignati, qui proponunt ex-  
ceptiones, & appellant in ipsa propositione,  
si non admittantur, scribit Gemin. in cap. 1.  
§. quod si appellatur sub num. 4. de appell.  
in 6. de quod reproberetur practica quorun-  
dam aduocatorum, qui petunt admitti excep-  
tiones, & non expectata interlocutoria,  
condicionaliter appellare, dicendo, si verò  
praedicta facere recusaueris, appello: debent  
enim expectare interlocutoriam antequam

appellare, scribit Guid. Pap. d. tract. de ap-  
pell. q. 6. sub om. a. 6. tom. 5. fol. 58. & Ri-  
gincil. tract. de appell. §. a. cap. 3. sub num.  
71.

104. EXTENDIT hanc illationem, ut pro-  
cedat etiam si diceretur (ex nunc prout ex  
tens appellus, si non admitteris exceptiones  
meas) quia adhuc appellatio non tenet,  
Franch. de Com. ubi supra.

105. INFERO II. comprobando, quod  
haec appellatio non tenet (però quatenus  
produktionem cum solemnitate legali, quatenus  
productionem, si vos, Domine iudex, dene-  
gaueritis, appello) & ratio est, quia dicitur  
appellatio à futuro grauiamine, Intro. in 4.  
cap. 36. significauerunt, sub num. 3. vers. sed  
si monachi. de testib. Franch. in d. cap. 59.  
ut debetur, quest. 2. sub num. 9. ibi. secundo  
eamdem sententiam, de appell. & Com. d.  
conf. 80. sub num. 3. lib. 1. & quod hanc illa-  
tionem sequitur committitur Doctores, &  
sola pro nobis allegari ab omnibus, 104.  
Abbas Abb. sed non sequitur in d. cap. 36.  
significauerunt, sub num. 1. vers. sed quatenus  
quid, & quod eam tenent communiter  
Doct. testatur ibidem Felyn. sub num. 9.  
vers. testatur glo. 1.

Contra hanc illationem dubitat Abb. in  
d. cap. 36. significauerunt, sub num. 10. & 11.  
de testib. dicens hanc illationem fore  
esse veram, quoniam non appellatur simpli-  
ter à futuro grauiamine, sed potius à praeterito,  
quia appellatio est condicionalis, si  
denegaueritis, &c. & trahitur ad rem extan-  
tis conditionis, & sic ad illam denegat. dilata-  
tionis, unde perinde est, ac si appellatio im-  
poneretur post grauiamen, sicut in simili  
dicimus in excommunicatione, ita sub con-  
ditione, puta, si hoc feceris, te excommuni-  
co. & hoc dubium, quod facit Abbas, sentit  
contra omnes istas illationes, & hanc opin.  
Abbas, quod possit à futuro grauiamine  
appellari sub conditione, ut pura, si me gra-  
uatis, appello, aliter sustinere Dec. in cap.  
63. dilectio. sub num. 5. vers. sed tamen has  
remotis, & num. 6. & 7. de appell.

Non recedas ab illatione, quia tenetur  
communiter, ut aduersus Abbatem su-  
mar Franch. de cap. ut debetur, q. 2. sub num.  
9. vers. quatenus eandem.

106. INFERO III. quod si iudex  
committitur, potest quia in premissis com-  
mittitur de procedendo ad viceriam, si pars  
non comparuerit, & eius contumacia non  
obstat.

obstante, non potest appellari, Franch. in cap. 60. cum cessante. sub num. 6. verſ. aliquando & quarto. de appellat. ſi. ut inquit, appelleretur ab ipſo peremptorio.

- 107 **IN FERO IV.** generaliter, quod non poſſum appellare ab interlocutoria antequam ſentatur, quia debeat expectare verbum iudicis, vel æquipollens, vi paræ, quia iudex procedit ad id, quod non ſe compaciatur cum iure meo, Bal. in l. penult. ante ſententiam. num. 6. verſ. quæro an ab interlocutoria. C. quorum appellat. non recipi, quæſi. reſert. & ſequitur Franch. in d. cap. ut debitus. q. 2. ſub num. 9. verſ. tertio hanc ſententiam. de appell.

- 108 **SVBIN FERO** ex iſtis illationibus, quod cuiſmodi appellationes non impediunt, quin valeat, quicquid ſit poſt tales appellationes, etiam ſi iudex poſtea per ſententiam denegat, quod appellans peſiſit in appellatione conditionali, quia appellans debet rurus appellare poſt denegationem, quia antea nullum grauius, vel cauſa ſuberat tempore poſtea appellationis, Innoc. in d. cap. 36. ſignificauerunt. ſub num. 3. verſ. ſed ſi monachi. de teſtib.

- 109 **TEMPERA** iſtas illationes, ut non procedant, quando iudex denegat, quæſi. ut produktionem, ſcilicet dilationem, aut quid aliud ponatur, & pars appellare, niſi iudex reuocaret tale grauius, quia iſto caſu appellatio valet, quia non eſt à futuro grauius, ſed à præſenti; nec obſtat, ſi dicatur, quod eſt appellatio à futuro per iſtos verbum, niſi reuocaretur; quia reſponderetur, quod reuocatio, quæ petitur, & quæ eſt de futuro, non eſt releuatio grauius; illa enim denegatio præcedens fuit grauius; à quo poſuit appellari, ut bene explicat Innoc. in d. cap. ſignificauerunt. ſub num. 3. de teſtib. quæſi. ibidem. reſert. & ſequitur Abb. ſub num. 10. de Franch. in d. cap. ut debitus. ſub num. 9. ubi. quando antea iudex denegat, de appell.

- 110 **RESTRINGE I.** nunc eandem primam ampliationem, in qua dixi, non poſſiſi à futuro grauius, ut non procedat in caſu, quo grauius eſt irreparabile per appellationem ſubſequentem, quia tunc poſſiſi appellari à futuro grauius, Franch. in d. cap. 5. q. 9. verſ. debitus. q. 2. ſub num. 9. limit. rursus appell.

- 111 **EXEMPLIFICA I.** contropoſiti de futuro reſponſione in caſu, quo iudex cha-

bet terminum pro ſeruato ad ſententiam ſecundum ſtylum Rom. Curie, de quo ſcripti infra q. 12. num. 8. in 2. oppoſitione, & q. 17. limit. 2. 3. num. 24. verſ. eadem praxiſ. nam cum iudex tenendo illum terminum proſeruato vique ad vicinam diem deſcendi, & vterius, ſi ſit iudex delegatus, poſſit ſententia proferre dicta die decima, vel etiã poſtea ſi ſit delegatus, vt ibidem declarauimus neceſſario debet pars poſſe appellare conditionaliter, quatenus contra, vi dixi d. limit. 2. 1. verſ. hanc praxiſ: quia, ſi expectaret ſententiam in actis, non poſſet per appellationem reparare grauius ſententia, quia, vt dixi, iudex poſſunt ſententiam proferre poſt lapſum terminum ad appellandum, ex quo illa ſententia pro ſui validitate fingitur intra die, ad quam pars fuit citata ad audiendam ſententiam, & notarij ſub illa die eam ſcribunt, adeo, quod non poſſit probari contrarium, quia, ſi probaretur contrarium, & reperiretur ſcripti ſub illa die, notarij videretur fallacii: quare ex præmiſſis debet pars iſto caſu poſſe appellare à futuro grauius, quia fingitur grauius præcedens.

Pro iſta praxi, & cetera iſta praxim appellandi conditionaliter vide infra d. q. 17. limit. 6. memb. 4. num. 93. ubi habes concordiam.

- 112 **EXEMPLIFICA II.** in tortura futuri, quia, cum tunc grauius non poſſit reparari per appellationem, poterit appellari ante illatum grauius, Franch. in cap. 59. ut debitus. q. 2. ſub num. 9. limit. 2. de appell. & quod, ſi promittatur quis torquendus, poſſit appellare antequam torquatur, ex quo tractatur de præiudicio irreparabili, ſcribit Marſio præd. crum. 5. expedi. 1. ſub num. 69. & 70. & quod præiudicium non habet locum quando præiudicio eſſet interpoſita à futuro tortura, expreſſa aliqua iuſta cauſa, quia ex quo tractatur de actu iuſta ſtabili debet ſuperſederi tortura, etiã non facta inhibitione, ſcribit Io. Ant. de Niſſi. ſuper capitul. Regni. cap. 372. ſi contra ſecularis. num. 5. r. verſ. ſextodecim non habet de iudi. ſupra lib. 1. cap. 99. ſub num. 59. & quod poſſit appellari à capite, & quolibet alio grauius irreparabili, ſcribit Reuoch. ubi ſupra, & quod in criminalibus poſſit appellari à futuro grauius, ſcribit Marſ. ubi ſupra.

Contra hanc exemplificationem: quod enim à futuro tortura non poſſit appellari,

n. si prout possit appellari etiam ab alijs gra-  
uaminibus reparabilibus per appellationem,  
probatum: aut enim loquimur de appellatione,  
interponenda ab ipsa tortura, forsan in-  
ferenda de facto abique sententia de tota  
quacunda: & isto casu dico, satis esse, quod  
cum iudex, seu ministri prepararent tortu-  
ram, interponatur appellatio, quia dicitur  
interposita à gravamine presenti, cum pra-  
paramenta seu ligatura torturae diu am-  
tura in primo tali eis gradu, & sic per hanc  
appellationem potest reparari etiam gra-  
men torturae: aut loquimur de appellatione  
interponenda à sententia torturae: & isto ca-  
su debet appellari post sententiam quia  
ante sententiam non adeit gravamen, &  
per appellationem potest reparari gra-  
men, quia, pendente appellatione, nihil est  
innovandum, & quod scribitur Mark cita-  
tus, dicens, posse appellari antequam tor-  
queatur, ex quo tractatur de praedictio  
irreparabili, nullam habet difficultatem,  
sed non sequitur, quod possit appellari an-  
te sententiam, seu praeparamentum.

113 **RESTRINGE II.** ut non proce-  
dat quando futurum gravamen trahit ori-  
ginem à gravamine iam illato, & appellatio  
interponitur ratione utriusque: puta si di-  
catur, sciens, & gravamen ex tali actu, seu ex  
tali causa, & tamen in futurum à dicto iu-  
dice posse plus gravari: ideo appellat, &c.  
Franch. d. cap. vi. debitus. sub num. 9. limit. 2.  
de appell.

114 **RESTRINGE III.** ut non proce-  
dat quando futurum gravamen esset com-  
minatum per iudicem, quia tunc ad iustitiam  
di futuro gravamine posset appellari: nam  
ex praesenti comminatione dicitur causata,  
iuxta causam gravaminis, Franch. in d. cap. vi.  
debitus. q. 2. sub num. 9. in fine. limit. 3. per  
appell. & quod à comminatione iudicis pos-  
sit appellari, satis ostendit idem Franch. cap.  
60. cum cessante. sub num. 6. vers. in gloss.  
prima. eod. tit. de appell. & quod à quacun-  
que comminatione: per iudicem illata, ap-  
pellatur ex comminatione omnium sententiarum  
ferri, & sequitur Rugocell. tract. de appell. l. 5.  
2. cap. 3. in verbo. comminatione. num. 189.  
& cum hac restrictione concordat appella-  
tionis definitio, quatenus ex Franch. & Lancel.  
retoli, & sequitur item supra q. 2. sub num.  
1. vide quae declarando hanc restrictionem  
scribit Bal. in margarita ad Innocen. in ver-  
bo appellari potest ab instanti gravamine.

115 **RESTRINGE IV.** ut non procedat  
in appellatione extrajudiciali, quia potest  
interponi à futuro gravamine iuxta ea, quae  
declarant supra q. 2. num. 4. c. differ. septima  
& num. 43. differ. octava.

Adverte quod si interponeretur condi-  
tionaliter, videlicet, appello, si fiat hoc, tunc  
non desolvitur, nisi secuto illo facto, quia, cum  
sit condicionalis, nihil potest in esse, nisi so-  
cuta conditione, Achil. de Grass. decis. 140.  
alias. 240. petebat. nu. 3. de appell. & hoc est  
verum etiam si sit interposita cum illa clausula  
ex nunc prout ex tunc, quia semper intelli-  
gitur, secuto gravamine, Achil. de Grass. d.  
decis. 140. num. 6. in fine, & eod. 7.

Sed licet non est propriè restrictio, quia  
ampliatio quam restringimus loquitur de  
appellatione iudiciali, & hac restrictio lo-  
quitur de appellatione extrajudiciali.

116 **AMPLIA II.** eandem regulam; ut  
quis non possit appellare à iudice suspecto  
nisi graui: non enim potest quis à iudice  
suspecto immediatè recedere per viam ap-  
pellationis: unde non debet dicere alioquin  
dicam esse suspectum, & ideo ab eo appelle-  
ratio est, quia causa immediata appellationis  
nisi est ipsum gravamen: sed si, qui est sus-  
pectus, non ex eo solo, quod est suspectus, dici-  
tur si suare quare debet recedi à iudice sus-  
pecto per viam recussionis, allegando eum  
suspectum ex causa legitima: tunc enim, si  
recussionem non admittit, potest, & de-  
bet appellari, quia tunc est, quod gravatur, &  
non ante, Franch. in cap. 43. novit. not. 30.  
num. 3. & in cap. 59. ut debitus. q. 2. sub  
num. 9. vers. quarto eandem. de appell. de  
Corn. conf. 80. in decisiva. sub num. 3. alibi  
1. & quae pertinent ad materiam huius am-  
plicationis scripsi supra lib. 1. cap. 66. num.  
13. & seq. & cap. 101. num. 16. & num. 20.  
& seq.

Contra hanc ampliationem oppono, quia  
statim atque quis citatur ad locum sus-  
pecti, adeit, notoriè non rursus, potest imme-  
diatè appellare, ut tenet, & sequitur sum.  
infra q. 27. limit. 47. membr. 1. num. 8. & 11.  
Ergo idem dicendum est, quando citatur  
coram iudice notoriè suspecto.

Huius oppositionis respondet, differentiam  
esse inter suspensionem ratione loci, & sus-  
pensionem ratione iudicis, quia quantu-  
cumque index sit notoriè suspectus, tamen  
notorium non releat ab eorum proprieta-  
te, & excipiendi, qui tenentur qui compo-  
nunt.

tere, & allegare de suspitione iudicii etiam nocui est suspecti, quia possibile est, quod est suspectus sit, tamen facit iustitiam vnde etiam filius potest esse iudex in causa patris, nisi recusetur: Et ideo citatur coram iudice suspecto, iungendo coram eo, censetur reputare exceptioni suspitionis, Franch. in cap. 47. ex parte tua. num. 31. & 32. col. 3. de appell.

117. At quando quis citatur ad locum potioris non tutum, tunc notorium expetit non solum ab onere probandi, sed etiam ab onere allegandi, ut reus, & sequens sum d. limit. 47. memb. 1. num. 9. & 10. de statim eo ipso, quod quis citatur ad locum potioris non tutum dicitur gravari, & ideo potest appellare, ut reus, & sequens sum d. limit. 47. memb. 1. nu. 8. & 12. & seq. ubi videas. Contra eandem ampliationem, quod enim hæc appellatio sit valida (appello ne procedas, cum sis mihi suspectus, ex tali causa, propter quam te recuso) scribit Hostien. relatus a Pirachyris supra.

Non recedas ab ampliatione.

117. **AMPLIA III.** ut procedat etiam si prius fuerit gravatus, quia si appellatio, & index quo revocet gravatum, cessabit etiam appellatio interposita, sique non potest appellare, cap. 40. cum cessante. & ibi Canonice de appell. Tit. 1. tra. 6. caus. cessante. num. 43. In verbo appellatio caus. fol. 4. par. 2. enim sunt, nullam ab initio fuisse causam, vel fuisse aliquam, sed eam finitam, Tit. 1. tra. 6. caus. cessante. num. 44. fol. 4.

118. **SVBAMPLIA** hanc ampliationem, ut revocata interlocutoria, retractetur omnia acta coram iudice ad quem, ut regul. 3. de sequens sum infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 30. exten. 3.

119. **LIMITA I.** eandem regulam possit

etiam supra num. 94. vi non procedat in causis ordinariis non executis, quando quis appellavit ab aliquo existens, & vero gravamine, seu illius interlocutoria appellabili, & ideo iudex revocat illam interlocutoriam, & gravamen, quia insumimus quantum iudex revocaverit gravamen, potest gravari, qui appellavit, non obstante revocatione, seu, ut vocant, repositione debitorum commissionem appellacionis interpositæ, adiecto, quod valeat commissio, non obstantem, quod iudex animo forsan ipso gravandi repositæ ipsum appellantem, ut scribit Gallef. ad form. camer. obliq. rub. reliquis de process. num. 31. ibi illud tamen prætereundum est, 6. par. 1. fol. 392.

Contra istam limitationem pugnat directio ampliationis præcedenti, postea num. 117. Quare censet, istam limitationem posse procedere quando Signatura sic iussit, ex quadam preterinertia.

120. **LIMITA II.** vi non procedat in sententia lata ad suum excommunicati agere, quia quilibet tertius, non habens interesse in dicta sententia potest opponere, & dicere de nullitate, nec oportet ad hanc limitationem, quia tertius, cuius non interest, & non est nominatus, neque citatus in indicio, admittitur ad opponendum, ex epilogem excommunicationis, quia omni casu, in quo iudex potest ex suo officio supplere, potest etiam admittere tertium, cuius non interest, ad opponendum, & ad allegandum, ut scribit Franch. in cap. 19. cum parati. sub num. 2. not. 2. de appell.

121. **LIMITA III.** ut non procedat in sententiis criminalibus condemnatoriis, quia in eis etiam tenus potest appellare pro reprobatore, & condemnato, ut declari supra num. 44. ubi eandem decimoquinto, & seq. ubi videas.

Laud Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis

QVAE

## Q V A E S T I O VI.

## ARGVMENTVM.

Coram quo appellatio debeat  
interponi.

## SYMMARIVM.

APPELLATIO debet interponi coram  
iudice à quo, & hoc est consensu, num. 1.

¶ *Extenditur I. utiamsi plures sint iudices,  
quia debet interponi coram maiori parte,  
num. 2. — Declaratur hoc extensio, quan-  
do sunt duo iudices, num. 3.*

*Extenditur II. ut non sufficiat appellare  
in ipsameli iudice à quo sint eius profes-  
sio num. 4.*

*Extenditur III. in appellatione extrajudi-  
ciali, num. 5.*

*Extenditur IV. ut alia appellatio sit nulla,  
nam 6. — Inferuntur aliqua. Primum,  
quid appellatio, non interposita coram iudi-  
ce à quo non suspensus: & consequenter non  
transit ad iudicium. Secundum, quid non causat  
interfessionem poena contra appellatorem, num. 7.*

¶ *Declaratur I. eodem consensu, ut ob iustitiam  
timorem, possit non appellari coram iudice  
à quo sed cor à nullo, num. 8. & 10. — Pro-  
testatio habetur pro facto, si adhi sit iustus  
motus protestandi, num. 9. — Quo  
requirantur in hac protestatione, num. 11.*

*Qua sit praxis appellandi quando pro-  
pter iustitiam metum non appellatur coram  
iudice à quo, num. 12. — Relinquatur in-  
dicio iudicis quilibet detrahatur iustus metus,  
num. 13. — Quibus modis probetur iustus  
metus, remittitur num. 14. — Ampliatur  
primo hac prima declaratio, ut procedat  
etiam si iustus metus processit ex culpa ip-  
sius, qui debet appellari, num. 15. — Am-  
pliatur secundo, ut procedat si iustus me-  
tus sit à iudice, sive à parte, num. 16.*

*Ampliatur tertio, ut habeat locum  
etiam in appellatione extrajudiciali, num.*

17.

*Declaratur II. ut si non possit inveniri  
iudex à quo, possit appellari coram  
iudice ad quem, & qua sit praxis huius de-  
clarationis, num. 18. — Subdistinguitur,*

*ut iudex à quo non sit requirendus in hoc  
et per se videtur, num. 19.*

*Declaratur III. ut appellatio sit interposita  
da coram iudice ad quem, sive coram iudice  
sive personis tam quando iudex à quo non  
possit inveniri, quam quando iudex iustus  
metus, num. 20. — Subdistinguitur, ut si  
non adhi sit iudex ordinarius appellandi,  
tunc necessarii sit appellandum coram dei  
iustis, ut videtur, num. 21. & 22.*

*Declaratur IV. ut debeat esse duo iustitii  
veri, vel saltem unus, & cum eorumque  
& iustis, aut ad minus iustis, num. 23.  
— Et non sufficiat unus honestus, ut cum  
notario, num. 24.*

*Declaratur V. ut appellatio coram iustis  
veris sit, quia non fuerit inveniri iudice,  
non teneatur appellare coram eo possit  
reverti, neque ab eo petere apostolus, num.  
25. & sequitur in quibus disputatur.*

*Declaratur VI. quod si ordo appellandi  
quando non possit appellari coram iudice,  
à quo, num. 26. — Sed, ut praxi servato ipso  
ordine, appellatio sit nulla, referuntur opi-  
niones, & concordant, num. 27.*

*Declaratur VII. ut appellatio, interposita  
coram iudice ad quem, vel coram honestis  
personis propter absentiam iudicis ad quem  
vel propter iustitiam metum, debeat, sed non  
suspendat, si non fuerit intimata iudici, &  
parti, num. 30. & 31. — Si non sufficiat  
alteri coram intimasse, num. 32. — Sub-  
distinguitur eodem declaratio decem modis,*

*num. 33. — Appellatio si sit interposita  
à procuratore, debet intimari etiam moni-  
torem procuratorem, num. 34. — Datur*

*quatuor intelliguntur, sub eod. num. 34.*

*Restringitur primo ratiocinatio septima  
declaratio, ut intimatio appellandi non  
sit necessaria quando iudex, & pars iam  
sunt censiti de appellatione, num. 35. — Re-  
stringitur secundo, ut non sit necessaria,  
quando propter metum definit appellare coram  
iudice, num. 36. — Restringitur ter-  
tio quando iudex non vult audire intimatio-  
nem, sub eodem num. 36.*

*Declaratur VIII. ut appellatio, interponen-  
da coram iudice ad quem, debeat interponi  
infra decem dies, num. 37.*

*Declaratur. 1. X. ut appellatio, interponenda coram bonis viris, debet interponi infra decem dies, num. 38. Hoc tempus decem dierum non currit quando propter metum coram eis non potest appellari, num.*

*39. Declaratur. X. quando appellatio ad usum prout dicitur interposita curam patet, quoniam, 40. hoc dicitur in cap. 1. de appellat.*

*Declaratur. X. ut coram iudice ordinario appellatio, non potest de style interponi appellatio, nisi aliter facta delegatio de appellando coram iudice a quo sub eodem, num. 40.*

*Declaratur. X. ut non procedat quando gravatur appellatio, nisi sit receptus, ut ad Papam, quia illa dicitur receptus habet tunc appellatio, num. 41. Et extenditur hoc declaratio et eadem dicitur receptus velent ab eorum prout appellatio, num.*

*42. Subdeclaratur prima, ut habeas cum appellatorem, si sit iudex decem dies, et innotet pars, vel iudex, sub eodem, num.*

*43. Subdeclaratur secunda, ut si sit iudex receptus, hoc acta mutam hinc, tunc non habeas cum appellatorem, sed tamen suspendit, num. 43. Sed suspendit, et tunc interponitur appellatio, non tamen cum, quia tunc quoniam, num. 44. de illis etiam*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et*

*vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

*de appellat. 1. X. ut appellatio, debet interponi coram iudice, a quo, Innoc. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & apertus Buh in l. 4. apertus, sub num. 3. ibi. Si*

*male habuerit, C. de iudic. Abb. in cap. 1. si suggestum, sub num. 4. de appell. Franch. in cap. 9. ut debitis, sub num. 1. not. 3. de quibus, num. 1. & Card. Alex. num. 1. rursus, de iure idem Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. in fine, sub num. 1. ubi sed adnotare quia quod appellatio sit nulla, & Card.*

*Alex. num. 1. de appell. Spec. in de appellat. Summar. in fine, num. 1. & de iudic. lib. 1. fol. 194. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. Spec. conq. 3. per pro prium, sub num. 3. lib. 4. Ro. de iudic. 5. de appellat. 2. si appellatur a iudice, et sub num. 1. de appellat. in fine, de iudic. 36. in fine, num. 76. Maran. in fine, spec. par. 6. et 2. princip. in verbo, de quod dicitur appellatur, num. 3. fol. 47. de iudic. et iudic. et*

1 EXTENDE. L. hanc conclusionem; ut si plures iudices tulerint sententiam, appellatio coram singulis committitur, vel separatum debet interponi, clem. 1. de appell. Papien. in pract. in form. appellat. fene. dicit, et gloss. coram vobis, sub num. 1. et vers. quoniam queritur, fol. 406. & quod coram omnibus, vel saltem coram maiori parte appellatio sit interponenda, licet separatim possit interponi, si non insensuerint singulis, sententia Franch. in cap. 1. de appellat. in fine, de appell. & Card. Alex. num. 1. vers. sed nunquid, de appell. Nicell. tract. de concord. gloss. concord. & fallen. 92. num. 134. tom. 18. fol. 197. & Luc. Pat. in pract. cap. 1. lib. 5. cap. 2. num. 27. vers. quod si plures.

2 DECLARA hanc extensionem, ut si sint duo iudices, tunc, quia non est dare maiorem partem, & ideo non valet appellatio coram uno solo, debet necessitatio interponi coram ambobus, si potest, saltem cum similibus coram iudice ad quem, & in subsidium coram honestis personis, Gloss. in clem. 1. in verbo, maiori. de appell. Franch. in l. 4. si nullus, q. 7. sub num. 27. & Card. Alex. sub num. 1. vers. sed nunquid, de appell.

3 EXTENDE. II. ut neque sufficere

4 EXTENDE. II. ut neque sufficere

5 EXTENDE. II. ut neque sufficere

6 EXTENDE. II. ut neque sufficere

7 EXTENDE. II. ut neque sufficere

8 EXTENDE. II. ut neque sufficere

9 EXTENDE. II. ut neque sufficere

interponere appellacionem in tribunalis iudicis sine presentia iudicis, Socc. conf. 39. capio primum. sub num. 32. lib. 4. quem adfert, & sequitur Surd. conf. 128. sit us. sub num. 1. lib. 2. debet enim interponi in eius presentia, vt ex Franch. Gram. lo. Ferr. de Vestr. ystoli, & sequens sum supra num. 1. sed quid seruetur in peiori vide infra num. 40.

5 EXTENDE III. vt habeat locum etiam in appellacione extri iudiciali, quia est interponenda coram iudice à quo, Franch. in cap. 5. eam sit romana. vers. ultimo nota. col. 1. aut. 4. de appell.

6 EXTENDE IV. vt in tantum debeat interponi coram iudice à quo, vt si non sit interposita coram eo, appellatio sit nulla. Franch. in cap. 5. tunc sit romana. num. 6. & cap. vit. §. iustus. sub num. 17. & Card. Alex. sub num. 11. de appell. Socc. conf. 39. capio primum. sub num. 32. lib. 4. & alij quos citat, & sequuntur Grat. decis. 36. solou. num. 77. & Lam. til. tra. de arbit. & in nou. appell. pend. ampl. 15. princip. vnum. 8. de 3. tom. 5. fol. 355. & limit. 50. princip. num. 7. de num. 1. §. 4. & de commun. opus testatur Socc. vbi supra.

7 INFERO I. notabiliter ex hac exceptione, quod appellatio non interposita coram iudice à quo, non solum non operatur effectum suspensiuum, sed neque deuolutiuum, & mouet, quia appellatio non rite interposita, non deuoluit, non suspendit, nec extinguit pronuntiationem, & ideo primus iudex non obstat appellatori nulliter interposita, potest eam sententiam mandare executioni, Ang. Aret. in l. 27. preses. vnum. 3. & 4. ff. de re iudic. sed etiam modum appellatio non interposita coram iudice à quo, deciet non rite interposita. Ergo, &c. de in re iudic. Socc. d. conf. 39. num. 32. vt si suum lib. 4. dicens, quod si appellatio fuerit nulla eo, quod non fuerit interposita coram iudice à quo, nulla etiam dicetur de iudic. iur. iudicio, & cons. quoniam nulla esset sententia, quia posset iudex ad quem, tanquam iura à non habente iurisdictionem.

SVB INFERO quod gesta post interpositionem appellacionem non inuocantur vt in sententia, Socc. l. ius. conf. 38. num. 18. lib. 3. quem ref. r. de sequitur Surd. conf. 238. hinc sub num. 1. lib. 2.

INFERO II. quod taliter appellans non incurrit poenam, iudicium ex statu

appellantis, Surd. in loco supra proximo citato.

8 Vnde DECLARA I. principaliter tunc testando eandem conclusionem, potest supra num. 1. vt si condemnatus non audiat ob iustitiam, seu probabilem merum appellare, tunc potest auertere appellatio, & sufficiens, quod is dicitur iudice à quo Dominus iudex, ne grauius in hoc, & hoc, & adducat eadem grauius, à quibus licet appellare, quia ad iustitiam rationem grauius habetur pro sufficienti appellacione, sicut iusto timore appellantis, vt. §. iustus, & ibidem Glossa verbo excusat. & in hoc. de appell. & Spec. tit. de appell. iudic. num. 1. §. 1. lib. 4. fol. 72. vbi ponit formulam per extensionem.

9 SVBDECLARA I. hanc declarationem, vt si quis ob iustitiam merum timore facere praedictam protestationem coram iudice à quo, protestatio habetur profacta, & ideo erit appellandum coram honesta persona, praemissa dicta protestatione, quod non audet appellare coram iudice à quo, d. cap. vit. & ibi Glossa in figuracione casus, & in fine in verbo. exprimentas, in fine de appell. & ita intelligi, quod scribit ibidem Franch. in fine. num. 5. 1. vel debet protestari in coram iudicibus, quod non potest appellare, & einet, & hoc sufficit tanquam appellatio esset interposita, Ang. Aret. in l. 1. §. libelli. sub num. 3. vt r. sed dubium. ff. de appell. & relar.

10 Confirmatur hac subdeclaratio, quia ob iustitiam merum potest appellari in absentia iudicis à quo, Abb. in cap. 5. suggestum. sub num. 4. de appell. & quod, sicut iusto timore, iustitiam appellatio in absentia iudicis cum protestatione, scribit Rot. decal. 50. alias 29. si appellaret à diffinitio. sub num. 12. de appell. in nou. & quod istos adu possit appellari coram honesta persona, retuli, & quoniam sum. num. seq. de num. 12. vbi videri.

11 EXPLICA vterius hanc subdeclarationem, vt in ista protestatione requirantur tria. Primum, quod fiat tempore congruo, id est, infra decem dies. Secundum, quod fiat publice, id est, coram publicis personis, aut coram iudice cuiusque fuit Tertium, quod continere causas iustas, non tamen est necessarium, quod contineat causas iustas, nisi postea in prosecutione iustis, Franch. in cap. vit. §. iustus, num. 14. vers. & aduer-



adverte primo, de appell. & quod sufficiat expressio causæ in genere, ut puta, iniqua, seu turpis est lites contra me, nec audio appellare, & hoc protestor coram vobis, si ibi Gl. fin. in fine in cap. fin. si iustus, de appell. de quod pars, iuste timens de iudice, possit appellare coram probis viris, licet adde iudex, referat, & sequitur Sard. cons. 228. §. si iustus. num. 25. lib. 5.

13. **INFERO** praticam quando adest infestas metus appellandi coram iudice à quo, ut is, qui vult appellare, sed iuste timet, dicat iudici honestis verbis, quod sentit se grauatum in hoc, & hoc, sed non videri appellare: quod si tamen reiam hoc dicere, tunc debet coram honestis viris dicere, & exponere grauamen in genere, & dicere, quod non audeat appellare, & quod de hoc protestatur coram ipsis: vel posset dicere, quod cum non audeat appellare coram iudice à quo appellat communis ipsis: Vel, & cit altera prædicta, posset appellare coram iudice ad quem, ut reuolui, & sequitur sum infra num. 18. vbi videas.

13. **SVBDECLARA II.** ut relinquatur arbitrio iudicis quando metus dicitur iustus, Franch. in cap. vlt. si iustus. num. 12. & Card. Alex. noc. 1. sub num. 2. de appell.
14. **SVBDECLARA III.** ut metus probetur ijs modis, quos docet Franch. d. cap. si iustus. q. 2. de 3. num. 5. & seqq. quem poteris videre.

15. **AMPLIA I.** eandem primam declarationem, & dicta circa eam de metu, ut infestis, aut probabilis metus exonerat à necessitate appellandi etiam si ipse, cui opus est appellare, faciat causam ipsius metus, & sub culpa incidit in metum, Franch. in cap. vlt. si iustus. num. 2. lib. 5. sed iustus non probabilis, & Card. Alex. num. 3. de appell. & facit quod scripsi infra q. 19. §. de iur. 47. memb. 1. extens. 5. num. 18. vers. confirmatur.

16. **AMPLIA II.** ut iustus metus circa appellationem excuset siut Incutitur à iudice, quia sit terribilis contra appellationes, siue inter eos a paribus, siue à consanguineis partium, siue incutitur à statuto, ut potest, quia imponitur poenam appellanti in certa patria, ut declarant Franch. h. in d. cap. vlt. si iustus. num. 4. vers. in glo. et Card. Alex. sub num. 3. de 4. de appell.

17. **AMPLIA III.** ut omnia prædicta circa primam declarationem habeant locum etiam in appellatione extrajudiciali interpo-

nenda ab actu, quem iudex facit extrajudicialiter, quia si ob istum metum non possit appellari coram eo, debet appellari coram honestis viris, si iust. in cap. vlt. si iustus. q. 14. num. 40. de appell.

18. **DECLARA II.** principaliter restringendo eandem conclusionem, possum supra num. 1. ut si non possit haberi copia iudicis à quo, tunc sufficiat appellare coram iudice ad quem, vel coram notario, & honestis viris, Spec. tit. de appell. §. nunc dicamus. sub num. 1. o. lib. 2. fol. 194. seu coram iudice ad quem, vel coram honestis viris, ut loquitur Bal. in l. 14. apertissimi. sub num. 3. lib. 5. ubi habemus, C. de iudic. & quod si forte iudicis non haberetur copia, quia fugit, & latitat, ut plerumque faciunt meretriciosi iudices, tunc sufficit adire iudicem superiorum, ad quem deuoluitur de iure appellatio, & infra legitima tempora ad appellandum libellum appellationis porrigere, scribit Papien. in præch. in form. appell. & scribit, diffinit. in glo. coram vobis. sub num. 1. vers. quanto quæritur. fol. 406.

Praxis appellandi coram iudice ad quem in casu huius declarationis est duplex secundum Papien. vbi supra. Prima praxis est, ut ea ut ait domum solite habitationis iudicis iudicis, si erat delegatus, vel ad solium tribunalis, si erat ordinarius, & ibi appellatur protestetur de absentia iudicis, & per notarium faciat scribi suam appellationem, & deinde vadit cum ipsa appellatione ad iudicem superiorem, & coram eo prosequatur causam, quæ tamen prima praxis non placeat ipsi Papien. quia, ut inquit, est velle tantum ad ostendendam de diligencia ipsius partis, & absentia iudicis. Secunda praxis, seu consilium ipsius Papien. est, ut reiteretur appellatio coram ipso iudice superiore.

19. **SVBDECLARA** eandem declarationem, ut iudex non sit requirendus in horreo, vel in villa, sed satis sit, quod perquiratur in loco publico, Rot. dec. 50. alias 29. si appellatur à distinctio. sub num. 1. de appell. in nou. Myling. in sing. obseru. cent. 2. obseru. 2. de L. an. & cellar. de iur. par. 2. cap. 1. de arent. & in nou. appell. pend. in nou. 50. princip. num. 174. com. 5. fol. 380. & quod tunc dicantur posse commodè habere presentia iudicis, quia de iudex exhibet se in publico, & in loco sui tribunalis, quia non tenetur appellans requirere eum in domo, vel in horreo, vel in villa suburbana, scribit Franch. in l. 1.

cap. vii. si iustus. q. d. num. 23. de appell.

Si tamen sit confusus dare iudicium, & residere ius in domo, seu in eius caneria, tamen ibi cum requirere, ut declarari si ius, in d. cap. si iustus. num. 24. verū. sed hinc, & predicta.

- 10 **DECLARA III.** principaliter extendendo ut appellatio sit interponenda coram honestis personis, seu coram iudice, ad quem cum quando non potest haberi presentia iudicis à quo, quoniam quando ex iusto iure quis non audit coram eo appellare, Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur sub num. 133. fol. 475. & Jo. Ferrar. in d. de appell. lib. 1. cap. 3. sub num. 130. & 131. om. 5. fol. 68. & sic paria sunt, iudicem abesse, vel ob iustum metum non appellari coram eo.

- 21 **SVBDECLARA** restringendo hanc declarationem, loquentem de appellacione alternativa coram iudice ad quem, seu coram honestis personis, ut procedat quando exat iudex ordinarius appellacionum, ad quem possit via ordinaria appellari, & is se in publico exhibeat, si tamen si non exat iudex ordinarius, vel si exat, non exhibeat sui praetorium: quia tunc indistincte sufficit appellare coram honestis viris, ut scribit Innoc. in cap. vlti. illius. in verbo, copiam, de appell. Abba. in cap. 15. suggestum. sub num. 4. ibi. nam ut ibi patet, de appell. Nicell. tract. de coarctat. gloss. concord. 6. fallit. 44. num. 85. tom. 13. fol. 195. Henric. Bouer. sing. 8. rubi. de appell. tom. 2. fol. 203. & Papien. in pract. in form. appell. à seni. dist. in gloss. coram vobis. num. 11. in fine. ibi. de si fortasse. fol. 406.

- 22 **AMPLIA** hanc subdilatationem de appellando coram honestis viris, quando in loco non adest iudex ordinarius appellacionum, vel si adest non facit sui praetorium, ut procedat etiam si in loco exatret Principes, ut puta Papa, seu Cardinalis, & eius Regens, quia adhuc, si non possit appellari coram iudice à quo, poterit protestari, & appellari coram honestis viris.

Confirmatur haec amplificatio ex stylo, quo veniunt causae Procuratores in Curia: hā namque, quando non reperitur iudex in loco decendi, eum ad eius habitationem in tempore morantem, & si nequeque habere eius copiam, appellant eum quocumque Notario, & testibus cum protestatione de absentia, aut impedimento, Cassad. decis. 8. appell.

Inveniat. num. 1. in fine. de num. 1. de appell. fol. 315.

- 23 **DECLARA IV.** principaliter, ut in omnem casum, quo possit appellari coram honestis viris, debeant esse duo honesti viri, vel saltem unus honestus vir, non arius, & testis, quia non sufficerent solus notarius, & testis: 1. in suis it appellare coram uno honesto viro, puta sacerdote, & testibus, Franch. in cap. vlti. si iustus. q. 9. num. 30. de appell. & quod sufficit appellare, sen protestari coram notario, & uno honesto viro, & testibus, refert etiam, & sequitur ibidem Card. Alex. num. 3. verū. not. ex tex. in fine, & tenet Sord. conf. 128. si ius. sub num. 9. & 10. lib. 1.

- 24 Sed nunquid sufficit appellare coram uno honesto viro, & notario.

Resp. quod Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. ampl. 5. sub num. 9. & 17. tom. 3. fol. 335. refert, & sequitur ex Card. Alex. quem citat sub nomine Praepositum contrariū esse opin. quod sufficit.

Verum aduerte, quod Praeposit. seu alio nomine Card. Alex. ubi supra non dicit hoc, sed testatur, quod Doct. communiter tenent, quod non sufficit presentia testium, & praesentia subdit, bene fatentur, quod unus bonus vir cum presentia tabellionis, & testium, sufficit.

- 25 **DECLARA V.** principaliter, ut si appellans coram honesta persona eo, quia non invenitur iudicem, non teneatur postea redire ad iudicem post eius resumptionem, & coram eo appellare, Sord. conf. 228. si ius. sub num. 15. quia nec movet, & num. 16. & 17. lib. 2. qui hanc declarationem affirmant auctoritate eorum, qui loquuntur in terminis sequentis constructionis.

Confirmatur primo hac declaratio, quia si qui appellans coram honesta persona eo, quia non invenitur iudicem, non teneatur postea redire ad iudicem post eius resumptionem, nec probare, quod fuerit in movendo impeditus, Cassad. decis. 8. appellans at. de appell. fol. 315. dicens, quod licet quidam appellasset iudicem ante casum decendi coram honesta persona, quanto prius iudice à quo, & non invenito, nec quasset postea redire ad iudicem ipsum pro apostolis, nec probare quod fuisset in movendo impeditus, tamen huius, inquit, à maiori parte Dominorum conclusum, non esse declaratum appellacionem, & cum hac decis. refert Sord. d. conf. 228. lib. 2. num.

nom. 17. ubi alios citat, licet loquatur in terminis proxime præcedentis quæstæ declarationis.

Hæc confirmatio probatur sequentibus argumentis.

Primo quia, si iudex se absente a loco iudicii iustificat appellare coram persona antea, nec tenetur appellans sequi abhi iudicem pro intimanda appellatione, & petendis apostolis, Cassid. dicta de cas. 8. num. 6. & 7. de appellat.

Hic primo argumento potest responderi, quod non procedit, quando iudex se absente a tribunali, & loco iudicii, sed procedit quando se absente a Curia, Felyn. in cap. 1. o. ex transmissa. num. 3. in fine de præscripti.

Secundo quia, quando appellatur in absentia iudicis, non tenet de necessitate petendi apostolis, licet ea, quia in ista infra q. 1. num. 3. i. veritas contra.

Hic secundo argumento potest responderi, quod procedit secundum opinionem eorum, qui tenent, satis esse semel aliter iudicem ante momentum temporis, quæ opinio non est iusta, sed infirma, ut patet ex seqq. de ex his, quæ scripsi infra q. 13. num. 3. o. vel saltem eorum opinio potest procedere quando fuit in ultimo momento appellationis, non ante momentum, vel quando iure, si iudex doctus de absentia non impedimento iudicis etiam in ipso momento: in his enim duobus duæ varietates procedunt dicta eorum, qui volunt, quod non debet iterum adiri, Cassid. dicta de cas. 8. sub num. 1. o. veritas finem habet, utem pro affirmatiua.

Tercio quia hic defectus appellationi ad infirmus, ut patet, & sequitur suo infra q. 1. num. 7. veritas ratio.

Hic tertio argumento potest responderi, quod processus dummodo appellatio sit legitime interposita, non debet coram iudice, & quo, vel si expectatio ultimæ momentum.

26 Coetervari opinionem: quod enim tenetur appellans redire ad iudicem pro apostolis momento temporis: tenet Felyn. in cap. 1. o. ex transmissa. sub num. 3. i. veritas verum de præscripti. & sentiebat una pars Doctorum de Rota, ut recenset Cassid. dicta de cas. 8. num. 1. & horum sententia probatur his rationibus, quæ adducuntur à Cassid. dicta num. 1. & seqq. usque ad num. 6. exclusivè.

Prima ratio est, quia si appellans non po-

test habere copiam Principis, debet protestari de impedimento, nec satis est, quod semel fuerit impeditus, sed oportet quod duraverit, & consiteri durante, quia si hodie non potuit habere copiam Principis, habebit crastina, Ant. de iur. cap. 8. ex ratione. num. 8. ubi ex his deciditur de appellatorem, & alios cum disputando casum huius cõmissionis Cassid. dicta de cas. 8. sub num. 2. & 3.

Secunda ratio est, quia non sufficit semel requirere dominum iudicem pro introductione appellationis, sed debet iterum requiri quando rediit, ut ex pluribus comprobatur Alex. cons. 19. visio prox. est. num. 3. veritas ea secundum illa. 1. & quod appellans coram honestis viis ob defectum, contingentem in persona iudicis à quo, debet aliter die requirere iudicem, est, & sequitur Felyn. in cap. 1. o. ex transmissa. sub num. 5. veritas ad hæc ultima, de præscripti.

His duabus rationibus respondet Cassid. dicta de cas. 8. sub num. 1. ubi. & ad dicta, quod allegata à Doctoribus loquuntur de tempore appellationis prosequendæ anni, vel biennii, quod est satis duertum à terminis appellandi, de petendi apostolos.

Tertia ratio est, quia terminus iuris ad tendendum pro apostolis est inordinatus ad commodum iudicis, qui propterea, etiam si fuerit fauoratus ab appellante, potest dicere, prout practicum, si velit differre modo ad hoc respondere, quia sum in termino, & sic potest tenere appellanti impedimentum, & consequenter appellans cogitur expectare ultimum horum ad habendam ultiorum practicum, aut probandum absente non, sed impedimentum Cassid. dicta de cas. 8. num. 4. i. p. ne, & num. 5. Ergo, si responsio de apostolis debet haberi quando iudex est paratus, & vult respondere, non satis est adire cum, quando non adest, quia tunc est impossibile, & ideo non paratur.

Hic tertie rationi respondet Cassid. dicta de cas. 8. sub num. 2. ubi. ad clement. quod licet appellans iudice nolente respondere ante finem terminis de apostolis, cogatur expectare, si per totum terminum, ostendit eos valuerit, cum non dicatur, quod si iudex ante lapsum terminis, tamen appellans non i. tenetur iterum adire iudicem, postquam iterum intra terminum petiit, per quoniam petitionem videtur iterum suscepisse, ad, inquit, emendandi terminus pro apostolis communis est ante appellatum, quare iudici.

Quæ-

Quarta ratio est, quia in Curia causi Procuratores erunt ad habitationem iudicis tempore momenti, &c. ut reuli supra sub nu. 22. vers. cōfirmatur, & infra q. 13. sub n. 8. vers. cōtra.

Huic quartæ rationi respondet Cassid. d. decif. 8. sub num. 10. non esse necessarium quod procuratores expectent momentum, sed expectare ad abundantiam cautelam, quæ non nocet, & tollit omnem dubitationem.

Quinta ratio est, quia alius appellans posset captare iudicem impedimentum tertium, sexta, aut nona die, & tunc appellare coram honesta persona post factum diligentiam de iudice repertiendo, & eo modo vii are, ne coram eo appellaret, si semel ante momentum absentia, vel impedimentum sufficeret; quinimo fugeret reſutatorius apostolus, quos forſan habuisset, quod non debet posse esse in potestate partis.

Huic quintæ rationi respondet Cassid. eadem decif. 8. sub num. 10. ibi, quoniam potest non esse abſolutum, ex quo durius eſſet tenere, quod condempnatus, cuius fauore eſt datus à lege terminus appellandi, & petendi apostolos, vel ſoltem ita eius contemplatione, ſicut & iudicis aliter impediri, cogereſur omni die cum diſpendio, & habere, data absentia, inquirere iudicem etiam, viſque ad vltimum momentum; quid enim ſi ob cauſam, ſuper qua liſa vertitur, aut alia negotia compelleretur ſtatim poſt ſententiam, aut diem ſequentem, ſeu vltimiorum, prope ſinem decendiſ longius peregrinariſque lex debuit eſſe contenta tali diſſigentia, per quam iudici honor eſt tribuens abſque contemptu, & magis absentia iudicis in dubio eſt imputandum, partique ſubueniendum, quàm fraudi aſci ibendum.

37. His diſſicultatibus adiunctis, concludit Caſſid. in fine dictæ decif. 10. quod velle eſſet Principis declaratio.

Conſideratur ſecundo eadem quinta declaratio, quia ſicut is, qui ob ſuam metum poſſet appellare coram honeſtis viris, & licet poſtea ceſſet metus, tamen non tenetur iterum appellare coram iudice, Bal. in l. 2. num. 4. verſ. quæro quid ſi poſſ. C. de his qui propter met. ind. quem reſert, & ſequi in Sord. conf. 218. ſi ſus. ſub num. 17. ſub. 2. ita etiam dicendum eſt de eo, qui non poſſet appellare propter abſentiam iudicis.

Quamvis Ang. Arre. in l. 1. §. libelli. ſub num. 5. verſ. ſed aduertendum eſt, ſi de ap-

pel. & relat. ſcribat, quod, metu ceſſante, debet infra decem dies appellariſonem ſuam, legitime interponere, qua interpoſita, omnia interim, ut attemptata, reuocantur, quod alit eſſe notandum. quia eſt ſingulari, ſi eſt verum, & quotidianum.

38. DECLARA VI. principaliter, ut ordo appellandi in caſu, quo non poſſet appellari coram iudice à quo, ſit, ut ap-  
pelletur coram iudice ad quem: nam non ſufficit appellare coram iudice ad quem, quando poſſet haberi copia iudicis à quo, Franch. in cap. vii. ſi iuſtus. num. 22. verſ. quinto queritur, de appell. quod ſi neque coram iudice ad quem poſſet appellari, tunc appellabitur coram honeſtis perſonis, Abba. in cap. 15. ſuggeſtum. ſub num. 4. ibi. nam vi ibi poſſet, de appell. Franch. in cap. vii. q. 4. ſub num. 21. & 10. Ferrar. tract. de appell. num. 30. verſus finem, & ſub num. 31. tom. 5. fol. 68. & ita ſentunt Innoc. Nicell. de Bouet. citati ſupra num. 21. & ruriſus, & apertius idem Nicell. cod. tract. de concordi gloſſ. concord. 6. ſallen. 91. num. 135. tom. 18. fol. 197. & Lancell. tract. de attene. par. 21. cap. 12. de attene. de inno. appell. pend. am. 50. num. 173. verſ. octaua hinc ita. tom. 5. fol. 380. inſpecto ordine, quo loquuntur, licet non aliter exprimat, Maran. tamen, quem cituiſ ſupra declar. 3. num. 20. inaduertenter loquitur ordine conuerſo, & eſſe appellandum infra decem dies dicit infra num. 37. declaratione 8.

39. EXTENDI hanc declarationem, ut in rariſum debea obſeruati præſupponi ordo ut, ſi fuerit appellatum coram honeſtis perſonis, non facta prius diligentia de appellando coram iudice à quo, & dande coram iudice ad quem, talis appellatio non valet, Nicell. in loco proxime citato num. præced. & Ruin. quæ reſert, & ſequitur Lancell. tract. de attene. par. 2. exp. 12. de attene. & inno. appell. pend. ampl. 15. princip. num. 50. & 51. fol. 356. ponent hoc pro notabili, quia alij non ponunt, quod hoc copulatiue requiratur.

Contrariam opinionem: quod enim, ſi non poſſet appellari coram iudice à quo, ſiſſet ſicari appellare coram honeſtis viris, omniſo in huc ad quem tenet Franch. in cap. vii. ſi iuſtus. q. 4. num. 21. de appell. ſentit enim, appellationem interpoſitam coram iudice ad quem, eſſe nullam, ſi poſuiſſet interpoſi coram iudice à quo, ſed, ſi non poſuiſſet interpoſi

interponi coram iudice à quo, & sic interposita coram honestis viris, cum potuisset interponi coram iudice ad quem, sicut posse sustineri pro valida, & hanc partem esse humaniorem, & ita secundum ipsum tenet Spec. aut. de appell. 5. nunc dicamus. Verus finem. num. 10. vers. & scias. lib. 1. fol. 94. & hanc opinionem sequitur Sord. conf. 118. f. scias. sub num. 10. & 11. vers. vieno non resistit. lib. 2.

Pro concordia dantur due distinctiones.

1. Prima distinctio est, ut si loquamur de interponenda appellatione, tunc sit de necessitate seruandis præscriptis ordo, de quo in extensione: Secus si loquamur de interponenda protestatione, quia tunc non est necessarium adire iudicem ad quem, sed sufficit protestari coram honestis viris, Card. Alex. in cap. vit. si iustus. sub num. 14. vers. ex his dicere de appell.

2. Secunda distinctio est, ut extenso sit vera, si de facili iudex ad quem adiri possit: alias sit vera opinio contraria: quia, quod dicitur de honestis viris, habet locum in subsidium, cum non potest haberi copia iudicis à quo, neque iudicis ad quem, Dec. eod. cap. vit. si iustus. not. 4. num. 13. & 14.

3. Quid dicendum? Ego non recedo ab ista opinione contra extensionem: & moueor ex textu in d. cap. vit. si iustus, de appell. quo cauetur, ut, si non potuerit appellari coram iudice à quo, sufficiat coram bonis viris: proposita à super hoc proteccionem causis appellationis deducere, & hoc censio superfluum esse adductam concordiam.

30. **DECLARA** VII. præcipuè, ut quamuis appellatio, in interposita coram honestis personis eo, quia non potuerit interponi coram iudice à quo propter eius absentiam, seu propter aliud impedimentum, sit valida, etiam quod postea iudici, & parti appellatæ non intimetur, quia iuxta ad validitatem appellationis non requiritur intimationem 7. Franch. in cap. vit. si iustus, num. 41. vers. ultimo queritur, & num. 42. & Card. Alex. sub num. 20. vers. sed nunquid debeat, de appell. de quod valeat appellatio, & ei non processu renuntiatur, quamuis appellans potuerit postea eam intimare iudici, & non intimauerit, tenui Rot. dec. 50. alias 19. si appellatur. sub num. 1. de appell. in nou. & propterea, cum talis appellatio sit valida, loquamur, etiam non sequens intimationem, detrahatur, & tribuat iurisdic-

tionem, Franch. d. cap. vit. num. 42. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. ampl. 15. princip. num. 12. & 13. tom. 5. fol. 355. & Sord. conf. 128. f. scias. num. 17. in fine. lib. 1. & Achil. de Grad. dec. 9. alias 135. appellatio procuratoris. num. 1. de appell. fol. 108.

31. Tamen hæc appellatio, interposita in absentia iudicis, non operatur effectum suspensionis, sique non impedit processum iudicis à quo, neccausat attentari, nisi fuerit prius intimata, cum alias non sit quid imputerur iudici, & parti, si appellationem ignorent, Franch. in d. cap. vit. si iustus. sub num. 42. & num. 50. vers. sed quid si intimatio, Card. Alex. sub num. 20. de appell. Lancel. d. ampl. 15. omni. 20. 21. & seqq. vers. secundo similit. fol. 355. & limit. 26. princip. num. 1. & 2. fol. 374. & Sord. d. conf. 128. num. 17. in fine. lib. 2. & loquendo in appellatione extrajudiciali, Rot. dec. 38. alias 309. attentata. de appell. in nou.

32. Difficilis superest: nouquid appellatio, interposita in absentia iudicis à quo, sit intimanda ipsi iudici, & parti appellatæ, vel satis sit, si alteri eorum fuerit intimata.

Respondetur, esse verique intimandam, & intimationem, alteri eorum factam, non sufficere ad suspendendam iurisdictionem iudicis à quo, & moueor: considerando varentur casum.

Primus casus est: quando fuit intimata, parti, & non iudici: & in istocasu sunt due opinionem.

1. Vna opinio est, quod sufficiat, & quod ideo hoc iudex à quo ignorantes processu, quia sibi non fuerit intimata, tamen processum, quem fecerit, veniret reuocandus, ex quo pars scilicet de appellatione: hæcque opinio tenet Lsp. & alij quos citat, sed non sequitur Franch. in cap. vit. si iustus. num. 50. vers. sed quid si intimatio, & hanc opinio tenet aperè, loquendo de processu, facto ad vultum partem appellatæ, cui fuit intimata appellatio, Card. Alex. d. cap. vit. num. 21. vers. si tamen intimata, dicens, quod attentata in vultum partis essent reuocanda, sicut si intimatio fuisset facta iudici.

2. Altera opinio est in contrarium, quod non sufficiat, sed requiratur quod sit intimata iudici, hæcque opinio tenet imò, quem refert, & sequi videtur Franch. ubi supra. & tenet aperè Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 11. de attent. & in nou. appell. pend.

ampl.

ampl. r5. quoniam 26. & 27. non est sol. 35. & 36. si-  
gens, quod non facta sui in iurisdictione iudici, pro-  
cessus iuper, quoniam in iurisdictione iustice sit-  
tu parit.

Ratio. huius opinionis potest etiam esse,  
quia est quid i proutur appellari, si cita-  
tas coram iudice, quo non comparuit, & non  
opposit de appellatione, compars aduer-  
sa non tenetur sicut iura, alius appellatio-  
ne allegare, i. in iud. cap. 1. si iustus, sub  
num. 50.

Secundus casus est, oppositi iurisdictionis  
inter iura iudici, & non parit illi casu con-  
flicto similiter non laus esse, quoniam si appellatio  
fuerit interposita in absentia partis, debet  
ei postea intinui, Franch. in cap. 16. si ius-  
tus, num. 18. vbi, sed quoniam primo, &  
Cant. Alex. sub num. 123. est. sed quoniam  
si plures de appell. si iudex intinui parit.  
Ergo non fuisset, quod intinui iudici  
tantum. Et hac opinio est de apostata  
mente eundem Franch. & Card. Alex. ap-  
d. cap. 16. iudex, dum peius num. 41. & 42.  
& sequens sub num. 20. requirit intinui  
tionem facienda copulatio, & iudici & parit.

Constat hanc opinionem, quia pars appel-  
lata ignorans appellationem, si procedat ex-  
cutione, iurisdictionis etiam iudex a quo pro-  
cessus si habeat ius ius causam, & appellatio  
non sit de recenti interposita, quia ius con-  
tinentibus, facile non est obliuisci in qua  
causa sit de qua personam, & de qua re lu-  
dicauerit, & de ipsa interpositione appella-  
tionis argumento eorum, quod in alio pro-  
posito, loquendo de Papa, & de Ordinario,  
si iudex in l. 1. 3. quod iustus, num. 47. &  
48. al. de re iud. dicens, quod in Papa propter  
nullum iudicem negotiorum presumitur obli-  
uio etiam eorum, quod paulo ante gesta  
fecerunt, & quod illa ratio, quod etiam Ord-  
narius propter multiplicitatem negotiorum  
non presumitur recordari de prima senten-  
tia, quando eum secundum, parit vbi  
est in ordinatio sine iura illud Seneca sole  
batur bonae fidei esse memoriam, nunc autem  
ante causam, &c. Adde quod in capitulo  
appellans, qui esset citatus non comparuit, &  
non opposuit de appellatione interposita.  
Neque datur, quod appellans non de-  
bet gratiam compendium postquam no-  
uissimum iudex appellacionem: Quia respo-  
ndet quod debet gratiam donec iustitiam  
parit appellacionem, iura iudex a quo non  
tenetur respondere.

**SVBDECLARA I.** eandem decla-  
rationem, & dicta in ea, ut habeant locum etiam  
in appellatione extrajudiciali, quia ipsa quo-  
que debet in iurisdictione gestae ante iurisdic-  
tionem non recusant, ut ait in 20. & 21. Rot.  
decis. 38. alias 309. attendens parit inducent.  
de appellacione, & ita in effectu quando ap-  
pellatio est contra certam personam videtur  
ei residere Franch. in cap. 3. ab eo, & memo-  
ria. concil. 9. sub num. 42. de appell.

Secus si appellatio extrajudicialis sit ge-  
neralis contra incertas personas, quia tunc  
non requiritur intinui appellationis, ex  
quo persona non est certa, & anemata veni-  
unt reuocanda, Bal. in cap. bone memo-  
riam, & versum exhibi ne quis, & apertum  
Franch. sub d. num. 42. in fine, & Lancell.  
tract. de attentat. 2. cap. 1. de attent. &  
in noua appell. pend. ampl. r5. principium.  
31. vbi tertio regulatur, 5. fol. 336.

**SVBDECLARA II.** ut intinui  
appellacioni possit fieri si quocumque sine  
vilo mandato, quia sufficit, quod quibet  
cuique veniunt in notitiam appellari, Bel-  
lam. decis. 59. intinui, num. 2. & 3. Abbe.  
decis. 28. alias 127. valet intinui de ap-  
pell. in noui elyn. in cap. 2. cum conuincat.  
sub num. 9. concil. 7. re. referri, & Achil.  
Grass. decis. 9. alias 335. appellacioni procura-  
toris, num. 3. de appell. fol. 18. & bene de  
apertis Franch. in cap. 1. si iustus, sub num.  
43. vbi sed debetur de appell.

Quoniam loquendo de appellatione ex-  
tra iudicio, contrarium reuocant Rot. decis.  
3. alias 12. nota quod non appellatum in  
ne de appell. in antiquo, & quod debet  
intinui per procuratorem.

**SVBDECLARA III.** ut hoc ius-  
tissimo appellacionis debet fieri principali  
vel eius procuratori, specialiter in illa cau-  
sa constituta, clem. 3. causam in principio, de  
elect. & c. quare intinui appellationis, fa-  
cta procuratori generali, qui nunquam tra-  
dantur illi causam, nec vquam fuerit  
in illo iudicio, non iurat, ac si non effect  
ita, focus si ille procurator generalis tradat  
illam causam, Franch. in cap. 1. si iustus,  
num. 45. versum in debetur de appell.

**SVBDECLARA IV.** ut intinui  
sit facienda personaliter si inueniatur  
is, cui est dicenda, & non absit, alias  
sufficit intinui monem fieri ad domum, ut  
habemus clem. 3. causam, versum quod si for-  
am de elect. & c. referri, & sequitur Franch.  
d. cap.

d. cap. vit. num. 43. verſ. ſed aduerſe. quod ſi domus in reuocatis exiſtat, tunc debet ſieri in eccleſia cathedrali, & alias, vt in d. clem. cauſam.

**SVBDECLARA V.** vt ſi appellatio ſit interpoſita in abſentia iudicis à quo extra caſus, in quibus iura permittunt poſſe appellari in eius abſentia, ſine, quando iudex eſt abſens, ſeu non facit ſui uoluntatem, vel appellans propter iuſtum timorem non audeat coram eo appellare, vt retuli, & ſequor ſum ſupra num. 1. & 6. & ſubſtrato fundamento, cetera corrumpunt: & ſic intimatio appellantis, vt habeat vſum, & effectum deuoluentis, ſeu ſuſpendendi, debet appellatio eſſe valida. Caſus autem, in quibus iura permittunt poſſe appellari in abſentia iudicis, ſine, quando iudex eſt abſens, ſeu non facit ſui uoluntatem, vel appellans propter iuſtum timorem non audeat coram eo appellare, vt retuli, & ſequor ſum ſupra num. 9. & ſeqq. extra hos caſus non licet appellare in abſentia iudicis, & appellando, appellatio eſt nulla, & conſequenter inutilis eſt intimatio, vt diſi.

**SVBDECLARA VI.** conſequenter, vt intimatio appellantis ſit facienda iudici quoties appellatio ſui legitime interpoſita in eius abſentia, & ad eius noticiam non deuenit iuxta ea, quae retuli, & ſequor ſum ſupra num. 30. ſecus ſi appellatio ſit interpoſita coram eo, ſeu alias ad eius noticiam peruenit, quia tunc fruſtra intimatur ei illud, quod coram eo ſolemniter eſt geſtum: & intimatio non eſt neceſſaria, quando index de ea aliter eſt conſcius, vide infra ſub num. 35. reſtrict. 1. Itē ſecus ſi non legitime ſit interpoſita in eius abſentia, quia eſt inutilis per ea, quae diſi in precedenti ſubdeclaratione.

**SVBDECLARA VII.** ſimiliter, vt parti appellare ſit facienda intimatio appellantis quoties appellatio uon ſit interpoſita in eius praefentia, ſeu ad eius noticiam non deuenit, ſecus ſi in eius, vel ſui procuratoris, in cauſa ſpecialiter conſtituti, praefentia, d. clem. uoluntatem, de elect. vel aliter ad abſentis eorum noticiam deueniat, vt diſi infra num. 31. reſtrict. 1. ſed illa eſt aduertenda differentia, quod appellatio non poteſt interponi in abſentia iudicis, reſcribis iſt, quos ſequor ſum ſupra num. 1. alias eſt nulla, vt retuli, & ſequor ſum ſupra num. 6. praeterquam in caſibus abſentiae, vel iuſti timoris, vt retuli, & ſequor ſum ſupra num. 9. & 18. ſed extra praefentiam partis appellans

poteſt indiſtincte interponi, quia eius praefentia nunquam eſt neceſſaria, Card. Alex. in cap. vit. ſi iuſtus. ſub num. 1. 2. verſ. ſed nunquid ſi plures. de appell. etiam ſi praefentia partis commodè haberi poſſet, vt ſcribit ibidem Franch. num. 18. verſ. ſed quantum primum. Imò praefentia partis appellatae non eſt neceſſaria etiam ſi eſſet appellatio extrajudicialis à grauamine, illato per partem, & pars grauans eſſet certa, quia nihilominus appellatio poteſt interponi coram bonellis uitis ſine eius praefentia, dummodo poſtea ei notificetur, Franch. eod. cap. vit. ſi iuſtus. ſub num. 40. q. 14.

**SVBDECLARA VIII.** eandem ſeptimam declarationem, vt intimatio appellantis, facienda parti appellatae, poſſit conſiderari in duplici caſu, & ſicut vnus caſus eſt diuerſus ab altero, ita etiam intimatio appellantis in vno caſu eſt vnius naturae, & in altero alterius naturae.

Primus caſus ſit: quando per appellationem deuoluitur cauſa ad Curiam, vt puta, quia ab electione, promiſſione, & ſimilibus appellatur ad Sedem Apoſtolicam: Et in iſto caſu cōcludo, intimationem eſſe neceſſariam non ſolum ad effectum ſuſpenſiuum, ſed etiam ad effectum, vt cauſa deuoluatur ad Curiam, & eſſe faciendum infra menſem, ſeu poſtea quam citò commodè fieri poterit d. clem. cauſam. de elect. alias notificatio poſt hoc tempus facta non ardeat appellatum, nec deuoluit, quia, ſi ardeat, ſequeretur hoc abſurdum, quod ſi poſt annum notificaret appellationem, arderet appellatum, & deuolueret, Gloſſ. ſpinoſa. in d. clem. cauſam. in verbo. tempus. appellatio tamen remanet valida, ſed, vt diſi, non deuoluit ad Curiam, niſi ſit iurata, vt ſupra, Gloſſ. in ead. clem. cauſam. in verbo. deuoluit. Et quod in cauſis beneficialibus requiratur haec intimatio, vt deuoluat, ſcribit Gloſſ. penult. in ead. clem. cauſam. in verbo. tempus. ibi. inter alia ergo ſubſtantialia.

Contra hanc ſubdeclarationem: quod enim debeat intimari infra decem dies, videntur ſentire Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 30. princip. ampl. 1. 3. num. 1. & 4. tom. 5. fol. 379.

Confirmatur haec opinio, quia iſtenis arreptio, quae habet vim appellationis, vt ex Ant. de Bntr. Mil. Franch. Lancell. & Grat. retuli, & ſequor ſum infra num. 41.

non suspendat iurisdictionem iuribus à quo, nisi sit iniuncta eisdem iudici infra eosdē decē dies, ut ex cōd. Ant. de Burr. Franch. Mil. & Lancel. retuli, & sequutus sum infra nu. 42.

Non discelas à subdilatione, quia habet iuxta expressum.

Ad Lancel. respondet, quod loquitur remissive ad ampl. i. s. utra. 47. fol. 356. ubi non loquitur de intimatione appellacionis, sed de interponenda appellacione iuxta decem dies, prout eundem retuli infra nu. 38.

Ad Ant. de Burr. Franch. Mil. & Lancel. respondeo, quod volumus, intimeri a reptionem esse intimandum infra eosdem decem dies ad hoc, ut nullum remaneat tempus procedendi, quin committatur argumentum, sed non negari, quia intimatio possit fieri etiam postea, sed quia donec intimatur, potest iudex, & pars procedere sine viro arbitrario, ideo cautela est, ut quanto citius intimetur.

Secundus casus est: quando per appellacionem non devolvitur causa ad Curiam, eo, quod etiam est in Curia, & appellatum est à sententia lata in Curia: & in isto casu conclusio, intimacionem non esse necessariam, nisi ad evadendum suspensivum, ut sup. supra nu. 30. in fine: nam in isto casu habet locum ea, quæ ibi retuli, & sequutus sum, & ingratum ad finem effectum potest fieri quocunque, cum modo fiat penitencie casu appellacionis, ut supra sit definita: & solent hanc intimacionem omitti hoc in Curia, quia, cum appellatus vult procedere, debet stare per rem, quæ tunc opponit de appellacione, & sic oritur intimacio, quæ suspendit futura, sed non impedit facta.

**SVBDECLARA IX.** in hac intimacione appellacionis debet intimari officio, & legi appellatio in scriptura authentica, si intimacio fiat per personam privaram, locus si fiat per nomen publicum, quia ei credendum est etiam sine scriptura publica, ut refert, & sequi videtur Franch. in cap. vlt. si iustus. nu. 49. de appell. vide infra vers. primus.

Diligentia oritur, ne quid si iudex, à quo appellatus, petat copiam appellacionis, quæ ei univ. rursus, & neamur ei eam tradere.

Videmus prima fronte suspiciter dicendum non esse, si addamus, quia sufficit, quod intimans ostendit appellacionem, & legat abique eo, quod aliter curat eopiam, Franch. in d. cap. vlt. si iustus. nu. 48. de appell. Sed in distinguere, et copia petita sit tradenda, si

in appellacione requisitus expressio casus, secus si non requisita, Franch. in d. cap. vlt. si iustus. nu. 34. q. 1. & in cap. appellacio, sub nu. 5. ibi, sed an requiratur, de appell. in 6. quæ retuli, & sequutus sum etiam supra q. 4. n. 38. in fine, & hoc respectu iudicis.

Sed respectu partis appellatæ, petitis copiam appellacionis, sicut distinguendi duo casus.

Primus casus est in causa beneficii, & in appellacione, emissi de partibus ad Sedē Apostolicam, & isto casu cōsequitur, quod in casu beneficii requiritur regulariter intimacio appellacionis, nec sufficit dare copiam, sed requiritur, quod vel in authentica forma detur copia, et illi si optant sub authentica forma confecta legatum, & simplex copia dimittatur contra quem appellatur, si tamen copiam, authenticam petierit, debet ei sub forma authentica dari. Item, 3. can. de elect. hoc. hoc. de q. 1. 6. alia 168. si in eaq. si, de appell. nou. & can. Alex. in cap. vlt. si iustus. in fine. nu. 2. vers. in casu, ubi beneficii, de appell. & vide supra q. 4. n. 13. in fine, & ratio est, quia cōsequitur immo habet vim etiam iuris, & de iudiciali casu ad Curiam dixi supra vers. primus, vel ratio generalis est, quia ad hoc, ut constet de actu preterito, requiritur fides plena, Comm. in cap. 9. appellacio. nu. 4. de appell. in 6.

Secundus casus est in appellacionibus à sententia lata in Curia, seu in appellacionibus, quæ contra appellatarios non devolvuntur ad Curiam, sed ad finem iudicium ordinatum: & in isto casu intelligo, ut loquitur Franch. in d. cap. vlt. si iustus. q. 1. nu. 33. de appell. ubi ex d. c. in Anroui de Burr. tenet, quod copia non sit danda, quia instrumentum appellacionis, cui non dantur productum in iudicium, non est commune, sed proprium ipsius appellantis, qui postest appellacioni renuntiare: Secus autem, inquit, si appellatus habet citius super causa appellacionis: tunc eum non potest renuntiare appellacioni, cum res non sit integra, licet instrumentum appellacionis non sit productum, tamen videtur, quod debeat produci, & dari copia appellato, ut sic possit deliberare.

Uterius pro complemento adducere duos Primus, quod velle consilium esse appellatum per petitionem prædicta facere consilium instrumentum publicum, satis tamen esset de hoc per testes solum fieri posse, Gloss. Ioannis And. in d. elem. consilium verbo. si pen-



et in Franch. in d. cap. ult. q. 1. num. 33. in fine de appel. Secundum, quod copia appellacionis petita est danda non expensis petitis, sed expensis intimantis. Gloss. in d. clem. causam. in verbo. potest. de elect. &c. ad eam se remittit Franch. in d. cap. ult. q. 1. num. 34. in fine. Et enim dicitur de copia libelli, quod debet dari sumptibus actoris, & non rei, vide supra lib. 1. cap. 100. num. 10.

34 **SUBDECLARA X.** ut in appellacione, interposita in causa beneficii a procuratore ad Sedem Apostolicam requiratur non solum intimatio appellacionis, facienda parti appellatæ, sed etiam intimatio mandati procuratoris. Felyn. in cap. 24. cum contingat. coact. 7. sub nom. 9. de recrip. & debet eodem modo intimari, Achil. de Grass. decis. 17. alias 243. in eadem. num. 1. de appell. & quod appellatio procuratoris requirit intimacionem una cum mandato, scribit idem Achil. decis. 9. alias 235. appellatio procuratoris. num. 1. eod. tit. de appell. & quod alius non valeat, nisi appellatio sit fides de mandato ipsius procuratoris, et hoc se ante hos scripsit Bellam. decis. 58. in intimatio. num. 1.

Ratio huius subdeclacionis est, quia, cum bene mandari appellari non possit, mandatum videtur esse pars appellacionis, Bellam. d. decis. 58. num. 2. & Felyn. ubi supra. Sed intimare in hac parte, non est, nisi edere, hoc est, ad notitiam deducere: editio autem in totum facienda est: Ergo, cum mandatum sit pars appellacionis, sequitur, quod sicut debet intimari appellatio, ita etiam, debeant intimari mandatum Bellam. ubi supra.

Contrariâ opinionem (quod enim appellatio sit valida, licet mandatum procuratoris non fuerit intimatum) diamodo verè esse procuratori, & præsumptivè constaret de eius mandato) refert, & sequi videtur ex Rot. quam citat Lancell. tra. 9. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. poud. li. met. 10. princip. num. 27. & seq. fol. 378.

Oppono similiter contra rationem ipsius subdeclacionis, quia superueniens productio boni mandati validat appellacionem, ut retuli q. præced. sub num. 27. vers. prima. & similiter sententia, lara cum asserto procuratore, validatur, si de mandato constet post sententiam, ut retuli d. q. præced. sub num. 27. vers. comprobatur secundo. Ergo

sufficiens mandatum non est pars necessarii appellacionis, & consequenter non est vel etiam, quod sit intimandum ut pars appellacionis.

Non tecedo à subdeclacione.

Ad Rotæ decisionem, quam citat, & sequitur Lancell. ubi supra, respondeo, quod illa decisio subiacet censuræ huius decemæ subdeclacionis, & ideo aliquid dicitur, est in ea præsupponendum, puta, quod adeo præsumptivè constaret de eius mandato, ut Rotæ ex iuridica æquitate poneret momenti ad iudicandum, quod non esset necessaria, alia intimatio mandati.

Oppositori, adductæ contra rationem, subdeclacionis, respondet Lancell. d. limit. 50. princip. sub num. 23. fol. 378. quod illa procedunt in processu, ex cuius validitate non inferitur premissa, quia tunc materia reputatur favorabilia pro validitate, & ideo superueniens productio boni mandati validat illum processum, sicut est, inquit, in appellacione, quia tunc, cum ex eius validitate possint venire premissa attentatorum, videlicet, cessationis expensarum, restitutionis fructuum, & similes, materia reputatur esse odiosa, & ideo superueniens productio boni mandati non validat appellacionem.

Hæc Lancellotti responsio, & si transire possit, tamen in prima parte non potest admitti indistinctè: licet enim agatur solum de validitate processus sine premissa, tamen adhuc est distinguendum; ut superueniens productio boni mandati valide processum, si non fuerit antea oppositum, neminem audiri, nisi docto de legitimo mandatorum secus si fuerit oppositum, quia tunc non validaret, Rot. eodem R. P. D. Lieta die 13. Maij 1594. in vna, inolen. bonorum, & facit quæ in alia terminis retuli, & sequentes sum lib. præced. cap. 1. aut. 406.

**INTELLIGE I.** nunc tandem decernam subdeclacionem, ut intimatio mandati procuratoris appellantis, facienda appellato, sit indistinctè necessaria in appellacione extraiudiciali, puta, ab electione, postulatione, seu provisione, ut disposuit clem. 3. causam. de elect. &c.

Sed in appellacione iudiciali distingue, ut intimatio sit necessaria, quando is, qui appellat, non prius docuit de suo mandato. Stetia est quando is, qui appellat, iam prius in processu docuit de suo mandato ad litem, quia tunc non est aliter intimandum mandatum.

L. a. datum

damus, cum appellatum per prius sit notum, & ita tenetur sine ulla difficultate.

**INTELLIGE II.** ut intimatio mandari procuratori possit fieri à quocunque sine ulla mada, quia si sufficit, quod appellatum venerit qualitercumque, in notitia appellati, Bellam. Rot. Franch. Felyu. & Achil. de Graif. quos tenet, & sequutus sum supra n. procedenti vers. iudex declaro secundo: Ergo idem dicendum est de mandato, quod est pars appellationis.

**INTELLIGE III.** ut si principaliter infra legitima tempore ad appellandum inmet appellato appellatum, antepositam à suo procuratore, tunc non erit necessaria intimatio mandari procuratori, quia intimatio principalis infra legitima tempora ad appellandum, dicitur eam ratificare: Sicut est, si intem post lapsum tempus appellandi, quia tunc requiritur etiam intimatio mandari procuratori, qui appellavit, Bellam. decif. 58. intimatio, num. 4. ad effectum videtur, si erat procurator.

**INTELLIGE IV.** ut si eadem mandari procuratori sit inferus in instrumento appellationis per eundem notarium, qui receperit et videtur mandari, & appellationis instrumenta, tunc non sit necessaria alia intimatio mandari procuratori, Bellam. d. decif. 58. sub num. 4. ibi sequendo casu principali, & Felyu. in cap. 4. cum contingat. l. h. num. 9. concl. 7. vers. iudex nisi, de rescript.

- 35 **RESTRINGE I.** nunc explicando eandem septimam principalem declaracionem, positam supra num. 3. dum dixi, appellati iungi esse intimandum: ut non requiratur hac intimatio, quando pars, & iudex iam aliter essent consilij de appellatione, sufficit enim, quod venerit qualitercumque, ad eorum appellam, Franch. in cap. ult. si iuris, num. 46. vers. vltius duplicatur, de appell. & Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 2. de arbit. & innou. appell. pend. ampl. 15. princip. num. 48. & 29. tom. 5. fol. 33.

- 36 **RESTRINGE II.** ut ista notificatio, seu intimatio, faciendum iudici, non sit necessaria quando propter illum timorem non appellat coram iudice iuxta primam declaracionem, quia postea supra num. 8. & 9. quia tunc sicut metus excusat, ne teneatur appellare coram eo, ita etiam debet excusare, ne teneatur ei intimare appellationem, quia multum eadem ratio metus: de in senili videmus, quod citatio ad videndum

iurare, seu examinari testis, quod est necessarium, potest omitti, si sine examinandi contra formidabilem, & tirannum, ut retuli, de sequutus sum lib. preced. cap. 8. num. 90. de seqq. Ergo si iudex, cui intimari debet appellatio, sit potens, & iustitialis, debet potius omitti intimatio.

Confirmatur hæc restrictio, quia necessitas intimandi appellationem cessat, si per eum, cui debet intimari, scit, quominus intimeretur, ut tenet, & sequutus sum in seq. restrict. sed quando quis non audet appellare coram iudice propter iustum metum iudicis, dicitur stare per iudicem quominus coram eo appelletur, & consequenter quominus habeat notitiam appellationis: Ergo appellans vltorius non ardetur ad intimationem faciendam.

**RESTRINGE III.** ut intimatio appellationis, seu sententie non sit necessaria, si iudex, vel pars, dum quis se preparat ad intimandum, noluit audire, quia est imputatus, ex quo non stent per denunciante, Franch. in cap. ult. si iustus, num. 47. vers. quid autem si quis, de appell. & Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 1. 2. de arbit. & innou. appell. pend. ampl. 15. princip. num. 40. vers. secundo sublimia. tom. 5. fol. 356.

- 37 **DECLARA VIII.** principaliter, ut talis appellatio, interponenda coram iudice ad quem, debet interponi similiter infra decem dies, fo. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. num. 13. tom. 5. fol. 68. dummodo sit facultas ad eundem, ut dissilpius loquitur Myling. in sing. obseruat. cene. 2. obseruat. 2.

- 38 **DECLARA IX.** principaliter, ut non possit haberi copia iudicis à quo, neque iudicis ad quem, & ideo sit appellatum coram honestis personis: debet appellatio similiter interponi congruo tempore, id est, infra illos decem dies, infra quos debuisse appellari coram iudice, quia licet non possit haberi copia iudicis à quo, neque iudicis ad quem, tamen tempus currit, & non sufficit procrastari, sed debet appellari infra decem dies coram honestis viris: & hoc esse non de consilio, sed equi in puncto iuris, tenetur Franch. in cap. ult. si iustus, q. 10. num. 37. vers. ad opinionem tamen, de appell. & quod ad hoc, & talis appellatio, facta coram honestis viris, operetur illos effectus, & per consequens cunctum an eundem, debet esse interposita infra decem dies, scribit Lancel. tract.

apud. de attent. par. 2. cap. 1. de attenta. & in nou. appell. pend. ampl. 1. 5. princip. num. 47. verif. primo vt talis. fol. 356. de quod ita vbi obicitur, testatur Myling. in ling. obicitur. cent. 1. obicitur. 2. sub num. 3. & ad respondendum quod debet appellari infra decem dies adducor hac etiam ratione, quia subrogatum loco appellacionis debet exerceri iura tempus, quod licet appellare, Ant. de Bar. in d. c. ult. si iustus. not. 2. n. 3. de appell.

Contra istam declarationem: quod enim in casu, quo non pdeuerit haberi copia iudicis ad quem, possit appellari post lapsos decem dies, videtur sentire Spec. tit. de appell. f. restat. sub num. 1. verif. sed non quid. lib. 2. fol. 189. & Bar. in l. 1. §. dies. in princip. & quem. 4. si quam. appell. sit. dum scribunt, quod tempus appellacionis interponende est vtile quoad initium, & quod ipso iure non currit quando stat per iudicem, sed tamen committunt, quod proestetur, & interponatur appellatio coram honestis personis: Et sic secundo Spec. & Bar. non est de necessitate, quod appellaretur coram honestis personis, sed de consilio, & idem Lancell. d. cap. 12. limit. 50. princip. num. 172. & seqq. limit. 1. fol. 389. dum num. 37. verif. secunda causa. fol. 378. ponit regulam, esse appellandum infra decem dies, & deinde sub num. 127. & 128. & seqq. ponit limitationes, & d. num. 172. & seqq. ponit octauam limitationem, vt regula praedicta procedat quando appellanti sunt facultas ad eundem iudicem, qui nullam sententiam, vel iudicium ad quem fecit, inquit, si appellans non habuisset hanc facultatem, & pro hac contraria opin. poteris videre quae adducit, sed non sequitur Franch. d. q. 10. num. 31.

### 39 RETENTA declaratione.

RESTRINGE eam vt non procedat, quando propter mentum non poruisset appellari coram honestis viris, quia tunc abique dubio non currit tempus decem dierum ad appellandum. Franch. in d. cap. ult. si iustus. q. 10. num. 32. in fine de appell.

40 DECLARA X. principaliter, vt de consuetudine appellatio satis dicatur interposita coram iudice à quo etiam si in officio noxurij in absentia iudicis sit data cedula appellacionis notario causa, qui postea, infra legitimis tempora illam legere debet iudici, & dum eam legit, non est necessaria, praesentia partis appellantis, & ita in praesentia seruari, sed potest appellans, si vult, esse

praesens, & iudex, audita appellatione, aut rater, aut interloquitur super admissione, vel non admissione appellacionis, de qua admissione, & non admissione leparatem egimus infra q. 3. art. 2.

DECLARA XI. principaliter, vt non procedat de offio in appellationibus de partibus ad Auditorē Camerae, quia licet appellatio non interponatur corā iudice à quo, tamen Auditor Camerae procedit in ea, vt dixi supra q. 3. num. 12.

41 DECLARA XII. principaliter restringendo eandem conclusionem, vt non procedat quando post litum motum grauius arripit iter, seu mitis nuntium ad Papā, seu eius Curiam propter gratiam, quia talis itineris arreptio, seu nuntij missio habet vim appellacionis, vt declarant Ant. de Bar. in cap. 59. vt debitis. sub num. 15. ibi, quandoque iter arripit causa exempta, de appell. Mil. in rept. in verbo, appellacionis vim obicitur. & de communi opia. testatur Franch. in d. cap. vt debitis. sub num. 33. verif. secundo casu, & ex eo refert, & sequitur ampliando eam Lancell. tract. de attenta. par. 2. cap. 12. de attenta. & in nou. appell. pend. ampl. 6. sub num. 3. verif. regula. tota. 5. fol. 356. & quod ita iuris an. p. 2. 1. Papam vni habeat appellacionis necdum de iure pontificio, sed etiam de iure caesareo, refert, & sequitur Grauan. annot. ad pract. Vestr. lib. 7. cap. vlt. sub num. 27. & sic non est necesse, quod appellatio interponatur coram iudice à quo.

Ratio huius declarationis est, quoniam plus est aliquid facere factis, quam verbo, hoc dicit. 5. q. 2. alia 385. si appellatur. num. 1. de appell. in nou. Franch. in cap. 52. dicitur. num. 1. & Card. Alex. num. 4. de appell.

Contra hanc declarationem: quod enim sola arreptio itineris ad Papam abique appellatione, vel sola missio nuntij ad Papam non habeatur pro appellatione, cum sit necessarium, quod ipse iudex, & expresse interponatur appellatio: sentit idem Franch. eod. cap. vt debitis. num. 1. in fine. not. 3.

### 42 RETENTA declaratione.

EXTENDE eam vt non solum habeat vim appellacionis, sed releuet etiam ab onere petendi apostolos, vt ex Inn. refert, & sequitur Anclm. in cap. 6. ab eo. nota. 3. not. 4. de appell. in 6. licet ipse prius adducat inam opin. in contrarium.

S V B D E C L A R A L. restringendo eam.

eandem declarationem, & extensionem, vt ita denum arreptio itineris habeat vim appellationis, & suspendat iurisdictionem iudicis à quo, si sequuta fuerit infra decem dies à die illati gravaminis, & facit inrimata iudicij, vel pacis, Ant. de Burr. d. cap. vt debitus, sub num. 15. & Franch. sub o. 33. vers. alij vero tenent de appell. & Mil. in repet. in verbo, appellationis vim obinet. il. 2. Lancell. d. cap. 11. ampl. 16. num. 15. & 17. fol. 356. & Contar. in Lyrica. limit. 25. num. 18. & 19. C. si de momen. poss. & quod hæc duo copulatiue coniuncta habeant vim appellandi, videlicet primum, quod quis protestetur parit expresse, ne aliquid noni faciat secundum, quod arripiar itet ad suspensionem, alius sola arreptio itineris vim appellationis non habeat, scribit Ias. in l. de pupillo. §. si quis ipsi prætori. versus finem. sub num. 21. ff. de oper. nou. nuntiar. quia, necesse est, vt obseruetur illa, quæ debet obseruari in appellatione in quantum possunt, Ant. de Burr. sub d. num. 15. ibi. necesse tamen est. Nat. conf. 606. approbo. sub num. 1. lib. 3. & Lancell. d. ampl. 16. num. 17.

- 43 SVBDECLARA II. vt si itincris arreptio fiat ante exceptam causam, tunc non habet vim appellationis, sed tamen, si sit facta ex legitima causa, suspendit iurisdictionem iudicis inferioris, Ant. de Burr. d. cap. vt debitus, sub num. 15. ibi. dic. concludendo.

- 44 Adverte primo circa istam secundam subdeclarationem, quia ista itineris arreptio ex legitima causa facta tuerur eum, qui vadit,

& non eum, qui mittit, Franch. d. cap. vt debitus. sub num. 32. vers. in glof. 4. & ratio est, quia itineris arreptio, quæ fit ad Papam ante exceptam causam, suspendit iurisdictionem inferioris, siue sit ordinarius, siue delegatus non ex eo, quod habeat vim appellationis, quia non habet, quando causa non est excepta, sed suspendit, & tuerur itinerantem propter cap. voicum. de peregr. Mil. in repet. in verbo. appellationis vim obinet. il. 2. & Card. Alex. in cap. 52. d. i. c. i. uum. 8. limit. 3. de appell.

Adverte secundo, quod præfatum priuilegium, datum itineranti ad Curiam Papæ, vt interim non possit in patria conueniri, non habet locum, quando iter arripit postquam fuerit citatus, vel haberit noticiam literarum, quas aduersarius impetrat à Papa, cap. 9. meminimus, & cap. 15. suggestum, & vtroque Canonista. de appell. nisi iter arripere grauius, quia tunc illa itineris arreptio haberet vim appellationis, vt dixi supra num. 41. sed si iter arripit antequam sit citatus, vel priusquam habuerit noticiam literarum, tunc habet præfatum priuilegium, ne possit conueniri in patria, d. cap. meminimus. in fine. dummodo absit dolus, & malitia, quia, si dolose iter arripere, adhuc non competere priuilegium, vide Card. Alex. d. cap. meminimus. num. 2. & latius Dec. not. 3. num. 9. & seqq.

Dixi in hac quæst. appellationem esse interponendam coram iudice à quo, sequitur, vt videamus quo ordine fit appellandum.

Læus Deo, B. Virgini Mariz, & omnibus Sanctis

## Q V A E S T I O VII.

## ARGVMENTVM.

Appellatio debet fieri ad superiorem, non omisso medio.

## S Y M M A R I V M.

**APPELLATIO** debet fieri ad superiorem gradatum, & hac est conclusio, nam.

1. — Declarator primo hac conclusio, qui dicitur superius gradatum, num. 3.

— Declaratur secundo, ut appellatio simpliciter interposita, dicitur gradatum interposita, num. 4. 5. & seqq. — Extenditur hac sententia declarator, maxime quando

inter se iudex appellacionum, num. 9.

— Exemplum in appellacione interposita fieri Capitulari, num. 10. — Aliud exemplum in appellacione sui, qui non recognoscit superiorem, nisi Papam, num. 11.

— Declaratur tertio, gradatum appellacionem dici quando est appellatum ad iudicem simplicitem, num. 12. — Procedit hac declaratio, tam de iure civili, quam de iure canonico, num. 13. — Declaratur quarto, ut gradatum dicatur appellatum, siamvis à seculari, & istiusmodi condiligatis sit appellatum ad superiores, unde delegati secularis, & ad quoslibet alium compelluntur, num. 14.

Amplatur 1. conclusio, ut non solum de iure civili, sed etiam de iure canonico sit appellandum gradatum, num. 15.

Amplatur II. ut appellatus, interposita non gradatur, si nulla, num. 16. — Subamplatur istam, parti non oppositi, num. 17.

— Et hoc est verum secundum legem, num. 20. — Secus secundum canonem eod. num. 20. in fine, num. 28. & 19. — Restrigitur primi subamplatio, ut non procedat in appellacione ad Papam, num. 21.

— Extenditur restrictio, ut procedat etiam parti oppositi, sed tamen Papa rem remittit ad iudicem suum, num. 22. — Illamque remittit istam post legem temporis ad appellandum, num. 23. — Debet tamen appellans superiorem remissionem tempore iura legitima tempora, num. 24. —

Restrigitur secundo, ut non procedat quando est appellatum per errorem omisso medio, num. 25. — Restrigitur tertio, ut non procedat de iure canonico, num. 26. — Restrigitur quarto, ut appellans possit intra legitima tempora variari appellacionem, num. 27. — Etiam si superior, ad quem esset appellatum, misse iudex, inobediens, num. 28. — Hoc procedit, si ad hunc superiorem, qui inobediens, non potuerit appellari misse iudex, num. 29.

Amplatur III. ut neque ad Imperatorem possit appellari omisso medio, num. 30. — Restrigitur hac amplatio in multis casibus Camera Imperiali, num. 31.

Amplatur IV. ut istam Papam in Curia solutus sit observari regulam de non appellando ad superiorem, omisso medio, num. 32.

Amplatur V. ut Bares prohibere solitus sit Vassallis, ne in derogationem sua iurisdictionis vadant ad Curiam Regiam, num. 33. — Hinc domini temporales sumunt animum prohibendi vassallis, ut discedant prosequi litem in Curia Romana, &c. num. 34. — Quid possit intelligi in casibus prohibitis, & quomodo, num. 35.

Limitatur 1. radem conclusio, ut non habeat locum in appellacione à delegato unitas sitatis causarum, quia appellatur omisso medio, num. 36.

Limitatur II. quando superior proximus esset inhabilis, num. 37. — Exemplificatur hac limitatio in excommunicato, num. 38. — In heretico, num. 39. — In mortuo, num. 40. — In suspeso, num. 41. — In suspecto, qui delegavit, num. 42. — Declaratur ut appellatio denudatur ad superiorem gradatum proximum, num. 44.

Limitatur III. quando iudex ordinatus denegat iurisdictionem, vel sua sponte causam remittit ad suam superiorem, num. 43. — Declaratur, ut appellatio denudatur ad superiorem proximum gradatum, num. 44.

Limitatur IV. in appellacione ad Papam, num. 46. — Sed est in illius appellacione, & non appellati, ibidem. — Restrigitur prima à sententia in eam, &c. post appellari

lari ad Papam, *num. 50.* — Infertur secundo, à delegate Legati possi appellari ad Papam, *num. 51.* — Extenditur primo limitatio, *thomasi* appellatur à gravamine, iuxta modum illius dicitur à iudici ad iustitiam, *in partibus, si in se effusum sit* inquam à parte, *num. 52.* — Etiam quo iudici sit agendum, *num. 53.* — Extenditur secundo, utque appellatio interponatur à sententia, lata in Civitate, *num. 54.* — Hanc appellatioem iussit cognoscenda in illa Civitate, *num. 54.* — Extenditur tertio, ut si appellatio interposita ad Papam, proposita sit in Civitate ordinarii, proposita sit nullus, et autem, *num. 55.* — Extenditur quarto, ut in terra, quae sunt à seculari iurisdictione ecclesiae proposita sit appellatio à sententia iudicii secularis, *num. 56.* — Extenditur quinto, ut iuxta, quae de sit datur à consiliis cognoscenda in Curia, utque cognoscenda, si appellatio curaret, quid non sperat iustitiam in partibus, *num. 57.* — Declaratur primo eadem quarta limitatio, ut causa devoluta ad Papam cognoscatur ab eo delegate, *num. 58.* — Declaratur secundo, ut appellatio interposita ad Papam, sint legata in maius inferiorem, *num. 59.* — Subdilatatur, ut Legatus de latere possit se intrinsecare, partem consensum, *num. 60.* — Extenditur, ut, partibus consentientibus, possit cognoscere de causa appellatioem, *num. 61.* — Declaratur tertio, ut possit, omisso iudicio, appellari iuxta scienter, *num. 62.* — Sublimitatur primo eadem quarta limitatio, ut non procedat in appellatioem à sententia, lata à subdelegato Papa, *num. 63.* — Delegatus enim Papa gerit personam Papae, *num. 64.* — Restringitur primo haec sublimitatio, ut non procedat quando appellatio non incepta, quia proposita sit, *num. 65.* — Extenditur haec restrictio, ut si subdelegatus dilectus appellatioem interposita ad Papam, non possit rursus ad se revocare, *num. 66.* — Subdilatatur, ut procedat eo ipso, quid subdelegatus dedit appellatioem, *num. 67.* — Restringitur secundo, ut non procedat, quando subdelegatus, non est in totum delegatus delegatus, fuerit interlocutus, *num. 68.* — Restringitur tertio quando appellatio subdelegato delegati infertur, quia possit appellari

ad Papam omisso iudicio, *num. 69.* — Restringitur quarto, ut non procedat in Curia Romana, *num. 70.* — Declaratur an haec restrictio sit vera, *num. 71.* — Restringitur quarto, quando Papa delegatus appellatioem remittit, *num. 72.* — De operi, in omni in iudicium, *num. 73.* — Haec communis iuraria extenditur etiam, si causa non sit omnia, appellatioem remittit, *num. 73.* — Subdilatatur secundo eadem quarta limitatio, ut non procedat extra statum Ecclesiasticum in temporalibus, *num. 74.* — Papa non admittit appellatioem, nisi in illis non admittit, *num. 74.* — Infertur ex ista sublimitatione prohibito, quod Baroni extra statum Ecclesiasticum faciant sui Vasa, *num. 75.* — Extraditur haec sententia sublimitatio, ut procedat etiam in Civitate Parmae, in Regno Napoli, et Regno Apuliae, *num. 76.* — Declaratur primo eadem sublimitatio quando datur iustitia non admittit, *num. 77.* — Declaratur secundo, ut procedat quando variatur questio, *num. 78.* — Declaratur tertio, ut Papa potius admittit Baroni ad sui ditionem Vasallorum, quam ad locum sita, *num. 80.* — Subdilatatur isti declarationes, ut feruntur in iussu arduis, *num. 81.* — Sublimitatur tertio in iussu, quae cognoscatur hic in Curia, *num. 82.* — Subdilatatur quarto, ut nihilominus Papa, appellatioem remittit iussu ad iudicium, *num. 83.* — Declaratur primo haec sublimitatio, ut non procedat quando ratiocinabili causa dilata, ut Papa, si alia Curia suprema non remittit, *num. 84.* — Subdilatatur quod feruntur in Regno Franciae, *num. 85.* — Et ibi non datur revocatio, *num. 86.* — Declaratur secundo, ut iussu remittitur causa in Regno Franciae, *num. 87.*

Limitatur V. quando appellatur à iudice, habuit iurisdictionem à persona ecclesiastica, *num. 88.* — Subdilatatur, ut procedat habuit iurisdictionem spirituales, ut temporales, *num. 89.* — Inferitur praxi Auditorii Camerae, admittentis appellatioem, omisso iudicio, *num. 90.* — Extenditur illatio, ut Signatura non referat contra istum praxim, nisi agitur de re parva, *num. 91.*

Limitatur VI. ut non procedat de iuri canonico, *num. 92.*

Limit

*Limitatur VII. quando extaret consuetudo appellandi, omisso medio, num. 93. — Extenditur primo hac limitatio, quando extaret praescriptio, num. 94. — Extenditur secundo quando extaret privilegium, num. 95.*

*Limitatur VIII. quando per streptum amittitur mediatus iudex, num. 96. — Extenditur primo etiam si appellatur ad inferiorem Imperatorem, num. 97. — Extenditur secundo, ut appellatio teneat, etiam si sit interposita ad aequalem illi, ad quem erat interponenda, ibidem, vers. 121 inde secundo, — Quae sit virtus huius limitationis, & extensio, num. 98.*

*Limitatur IX. in Regno Neap. num. 99. — Sublimitatur primo, ut Magna Curia remittat ad iudicem mediatum, num. 100. — Sublimitatur secundo quando extaret iudex secundarum causarum, Ori. nu. 101. Limitatur X. in scholari, qui potest, omisso medio, appellari ad Imperatorem, num. 102.*

*Limitatur XI. in Legato Papa, quia ad eum potest appellari, omisso medio, num. 103.*

*Limitatur XII. in Patriarcha Constantinopolitano, & Alexandrino, num. 104.*

*Limitatur XIII. quando pars appellata non opponit, num. 105.*

*Limitatur XIV. quando concurrunt simul iurisdictiones mediatae, & immediatae, num. 106.*

*Limitatur XV. quando Episcopus litigat cum subdito, num. 107. — Et quando iste iussu non sit eligendi arbitri, num. 108.*

*Limitatur XVI. quando appellatur à sententia arbitratorum, electorum propter substitutionem iudicis, num. 109. — Declaratur ut procedat quando iudex erat delegatus Papa vel erat ordinarius, à quo appellatur ad Papam, num. 110.*

*Limitatur XVII. quando superior proximus est absens, Ori. nu. 111.*

*Limitatur XVIII. quando vocatus Imperator, num. 112.*

*Limitatur XIX. in viduis, & pupillis, ab illis quae miserabilibus personis, num. 113. — Ampliatur, ut haec persona possint etiam in prima instantia adire Principem, omisso mediato ordinario, num. 114. — Subampliatur primo hac limitatio, ut viduae, & pupilli nequeant recitari iustitiae limitationes, num. 115. — Subampliatur secundo*

*ut ut habeat locum in muliere habente maritum iustum, num. 116. — Subampliatur tertio etiam in vidua ditione, num. 117. — Subampliatur quarto etiam si pupillus efficeretur maior post litem coepit, num. 118. — Extenditur hac subampliatio etiam in vidua, quae causa tertia, videtur, num. 119. — Subampliatur quinto ut optineat vidua coepit iudicium in coram ordinario, quia potest petiri, serventis ad Principem, num. 120. — Extenditur hac subampliatio, ut et converso possit vidua destinare iudicium coram Principe, num. 121. — Subampliatur sexto, ut Hincconfortes gaudeant privilegio viduali, num. 122. — Restringitur hac subampliatio, ut non procedat quando iudicium est coeptum, num. 123. — Subampliatur septimo, ut procedat non solum in pupillis legitimis, sed etiam in naturalibus legitimis, num. 124. — Subampliatur octavo ita ut Civitates habeant privilegium, ut annos causa in prima instantia cognoscantur ab ordinario, num. 125. — Subampliatur nono ita ut viduae sit mediata subiecta Principi, num. 126. — Extenditur ista subampliatio etiam in secunda instantia, num. 127. — Restringitur primo eadem limitatio, ut non habeat locum inter ipsos privilegiatos, num. 128. — Declaratur hac restrictio, ut non procedat quando unus ex privilegiatis est inopi, & aliter est datus, num. 129. — Restringitur secundo, ut non procedat in Ecclesiis, monasteriis, aliisque virginitatibus, Ori. num. 130. — Restringitur tertio in vidua inhonesta, num. 131. — Restringitur quarto in causa criminali, num. 132. — Restringitur quinto, si sint heredes, & causa sit in bona cum eis, cuius sunt heredes, num. 133. — Restringitur sexto in obligationis forma Camera, num. 134. — Restringitur septimo in pupillis spuris, num. 135. — Restringitur octavo de consuetudine Camera Imperiali, num. 136. — Declaratur primo hac decimatione limitatio, ut sit vera restrictio loci ad locum, & non respectu fori ad forum, Ori. num. 137. — Declaratur secundo, quae dicatur persona miserabilis, comprehensa in hac limitatione, num. 138.*

*Sublimitatur adducta limitationes, ut non procedat quoad illum superiorem, qui non habet gradum cum iudice à quo, num. 139. Iurisdictiones non debent confundi, num. 140.*

*Electa au teneatur via iuris specialis, de iur. iuris communi, num. 5.*

*Prorogare iurisdictionem possunt potest. &c. num. 19.*

*Curia Romana stylus defenditur, num. 47. & seqq.*

*Jo. Petr. de Ferrar. Papae in se repraesentatur, num. 48.*

*Ecclesia est cultus, & cultus est iustitia, num. 49.*

*Appellatio an. & quando Civitatis status solis possit, sub num. 54. vers. pro intelligenda.*

*Ius rationis servare debet in Civitate Patris, Ferrar. 4, & similibus, quae sunt de iurisdictione temporalis ecclesiae, num. 77.*



**APPELLATIO**, quae est provocatio de minori ad maiorem iudicem, ut dixi supra q. 2. debet fieri gradum, non omisso medio l. 1. superiores. ff. de appellat. & relar. Imperatores rescripserunt, appellations, quae retro ad Principem facta sunt, omittit, ad quos debuerunt fieri, ex antiquo ad Praefatos remitti, &c. Glof. r. in cap. 66. dilecti. il. 3. & ibidem Abb. num. 6. & Dec. num. 10. vers. in glof. de appell. Glof. 1. in cap. 1. vers. ad quem 2. q. 6. Guid. de Suzar. tract. de ord. iudic. tit. ad quem appellatur, num. 118. tom. 3. par. 1. fol. 38. Aischid in cap. 7. si delegatus. vers. finem, sub num. 4. ibi & ratio est quia gradum. de off. & pot. iudic. deleg. in 6. Bisig. decif. 11. an subaequiores. num. 4. de appellat. Io. de Anan. conf. 2. Soc. in reg. 23. & conf. 39. capio prius. num. 22. vers. secundum. lib. 4. Felyn. in cap. 17. super questionibus. 5. postea. ver. appellatio. 4. de off. & pot. iud. deleg. Afflict. in consil. cum nova. not. q. 4. num. 6. lib. 1. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo. & quando quae appellatur. q. 5. num. 368. fol. 51 r. lo. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 5. sub num. 138. tom. 5. fol. 69. Misig. in sing. observ. cent. 1. observ. 67. & cent. 2. obser. 4. num. 3. Rebuff. tract. de appellat. 2. gl. vna. num. 9. tom. 3. fol. 487. & tract. de priuileg. schol. privileg. 164. num. 1. tom. 18. fol. 60. Hecet. Lur. cod. tract. priuileg. 73. fol. 83. Guid. in pract. observ. lib. 1. observ. 119. num. 2. & tract. de pac. publ. lib. 1. cap.

23. sub num. 15. Carali. super tit. 164. n. 37. Spec. cit. de appell. 8. nunc tractatus. in princ. lib. 2. fol. 188. vbi exemplificat, & Andr. de Item. in consil. officiorum. lib. 6. r. & seqq. fol. 83. conf. r. lib. 1. adiens a sententia Bazili appellari ad Bazoni, & ibidem Afflict. sub num. 13. fol. 370. & quod de iure civili ad possit appellari omnis medijs, omisi appellaretur ad Imperatorem, non in Ang. Aret. in d. Imperatores. num. 1. ff. de appell. & relar. & quod haec obclusio fit verba de iure civili, scribit Nicell. tract. de concordi. glof. concord. 6. fol. 59. num. 81. tom. 28. fol. 194. & satis probatur etiam ex his, quae scripsi infra num. 7. & num. 13. & haec conclusio servatur in foro capitulo, quia in eo servatur ius civile, Luc. Pri. in pract. capiti. lib. 5. cap. 1. sub num. 16. vers. addo.

2. Ratio est, quia iurisdictiones non debent confundi l. 4. nemo. & ibi Glof. in verbo. auxilium. C. de iurisd. omni. iud. Guid. Pap. decif. 436. cum materia. num. 3. Nat. conf. 82. in causa. num. 4. & conf. 271. concurre. num. 2. lib. 2. Guid. d. observat. r. 9. sub num. 2. & pulchre Rol. à Vall. conf. 48. magnificus. num. 2. q. 9. & seqq. lib. 2. & non debet vasallus venire ad Principem per saltum pro consequenda iustitia, Par. de Pat. tract. de syndici in rubr. de excessibus baronum. erga subd. in verbo. an baro. num. 4. tom. 7. fol. 231.

3. **DECLARA** I. huc conclusionem, ut gradum non omisso medio dicatur appellari quidam appellatur ad eum, qui est superior, & proximior iudici, qui tunc sententiam, Azo in summ. C. de appell. l. 1. 6. vers. appellatio debet Guid. de Suzar. tract. de ord. iudic. tit. ad quem appellatur. num. 118. tom. 3. par. 1. fol. 38. quod idem sentit aperte Dec. in rubr. q. 5. sub num. 44. ibi & breviter de appell. dicens, conclusionem esse, quod sit recurrendum ad superiores proximum, & Ioan. Ferrar. tract. de appellat. lib. 2. cap. 5. sub num. 138. tom. 5. fol. 69. dicens, appellandum esse ad eum, qui iudice à quo superior tantum est, licet si ad huc maiorem habeam.

**S V B D E C L A R A**, ut superior gradum dicatur ille, qui est subalternatus indici à quo, videtur, ab Episcopo ad Metropolitanum illius Episcopi, secus si ad alium Metropolitanum, puta, ab Episcopo diocesis Mediolanensis ad Metropolitanum Beneventanum, quia hoc esset appellatio ad superior-



periores subalternas, & consequentes non teneat per ea, quæ in ipsi infra num. 97. in fine vers. declarant eandem.

- 4 DECLARA IL VI gradatim non omisso medio dicitur appellari, & ideo teneat appellatio etiam quando appellatio est interposita simpliciter, non expressio iudicis ad quem, quia intelligitur interposita ad superiorem proximum, non omisso medio, Archid. in cap. 28. anteriori. n. 1. §. 2. q. 6. & in cap. 7. si delegatus. versus finem sub nu. 4. lib. vi. de si quis dicat appello. de offic. deleg. in 6. Bar. in l. 1. §. si quis in appellatione. vers. quero quid. n. 8. & Ang. Arci. num. 2. vers. est ergo salubre. ff. de appell. & relat. Spec. tit. de appell. §. nunc tractemus. num. 19. ibi. sed quid si quis. lib. 2. fol. 189. Alex. conf. 12. visio processu. col. penult. sub num. 13. vers. nec sunt necesse. lib. 6. Socin. conf. 39. capio prin. n. 2. lib. 4. Guid. Pap. tract. de presump. nu. 9. §. tom 4. fol. 303. & quod sufficit dicere (appello) scribit B. l. in l. 4. apertissimi. vers. idem est cautum. sub num. 3. C. de iudic. quoniam refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ. in. verbo. & quandoque appellatur. sub num. 232. fol. 475. ubi testatur de optione communi, quoniam ex eo refert, & sequitur Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. §. finit. 50. num. 121. & 122. fol. 380. & quod idem sit in effectu appellare simpliciter, vel appellare ad proximum superiorem, seu ad competentem iudicem, neque propterea sit necesse, ut appellans declaret infra decem dies coram quo velit persequi, quia facta apparet, & certus est iudex, videlicet superior proximus, scribit Alex. d. conf. 12. sub num. 13. lib. 6.

- 5 Confirmatur hæc declaratio, quia licet appellatio simplex, seu generalis possit extendi ad plures iudices, tamen in dubio debet censeri esse appellatum secundum formam iuris, & sic ad proximum superiorem, quia ubi quis potest vti iure speciali, & iure communi, non videtur in dubio eligere vti iuris speciali, sed iuris communis, nisi aliud declaretur, & quia in dubio debet fieri interpretatio, ut actus magis valeat, quam pereat secundum ea, quæ ex i. mol. inferunt Franch. in cap. 66. dilecti. q. 16. sub num. 56. & Card. Alex. sub num. 21. ibi. & hanc partem tenet de appell.

Hic confirmatori respondet Card. Alex. sub d. num. 21. ibi. non obstat argumentum.

- 6 Contra istam declarationem videtur sentire Card. Alex. in d. cap. 66. dilecti. sub num. 21. de appell. prout cum retuli num. seq. in fine, & cum refert, & sequitur Nicell. tract. de concord. glo. concord. 6. fallen. 40. num. 82. tom. 18. fol. 194. dicens appellationem ad omnes superiores non valere, & Rebuff. in act. de appellan. 5. glo. vna. num. 5. tom. 3. fol. 496. dicens desertam esse causam, si quis appellaverit ad iudicem competentem, sed plures sint hi iudices, & pars intra tempus constitutum non declarat ad quem illorum, & Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. & innouat. appell. pend. finit. 50. princ. in 17. ampliat. nu. 121. & sequ. tom. 5. fol. 380. dicens, quod quavis talis appellatio, generaliter interposita ad competentem iudicem, suffineatur secundum communem opinionem iudicis tamen, inquit, declaratio debet fieri infra decem dies, hancque refert, & sequitur esse communem opinionem.

- 7 Concordari possent istæ opiniones, ut declaratio procedat de iure civili, quia de iure civili appellandum est ad proximum superiorem, non omisso medio: Ergo, cum simpliciter appellatur, ita debet intelligi fuisse appellatum. Opinio verò contraria, quod talis appellatio non tenet: procedit de iure canonico; quia, cum de iure canonico possit appellari ad Papam, omisso medio; item ad legatum, & ad Patriarcham, omisso medio, talis appellatio simplex remanet subiecta incertitudini, unde non debet valere, quia iudex debet esse certus, & maxime iudex ad quem, & non licet cum alicuius iniuria vagari, & in hac concordia ex præfatis rationibus residet Franch. in d. cap. 66. dilecti. q. 16. sub num. 56. ibi. sed certe tenendum videtur, & Card. Alex. sub num. 21. de appell. qui propterea subdit, quod ista appellatio non procedet, nisi infra decem dies appellans declaverit de sententia de quo iudice sentiat, & fecerit de hoc certior appellatum.

- 8 Non recedas à declaratione, tom. quia hæc appellatio, de qua Nicell. & Rebuff. est incerta, cum appelles ad omnes superiores, tum quia hæc eadem appellatio suffineatur ex ista causa incertitudinis, vel si appellans declaret infra decem dies, sicut loquitur Rebuff. supra citatus, & ex alijs refert, & sequitur Nicell. ubi supra, & probatur ex his, quæ scripsi infra q. 9. & 10. num. . . ubi videas.

9 **EXTENDE** eandem declarationem vt maxime procedat quando index appellat[i]onis est certus, Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. sub num. 3. §. vers. tertio dicens, istu casu non esse necessariam declarationem.

10 **EXEMPLIFICA** I. hanc extensionem in appellatione simpliciter interposita à sententia, lata in suo Capitolato, quia cum Capitanus appellationum sit certus index appellat[i]onis, non est necessaria alia nominatio, seu declaratio.

11 **EXEMPLIFICA** II. in appellatione interposita ab eo, qui non recognoscere alii superiorem, quàm Senatum Pontificè, Ruginell. d. cap. 4. sub n. 3. §. vers. tertio, vide etiam quæ scripti infra q. 9. sub num. 9.

12 **DECLARA** III. eandem conclusionem, venon omisso medio dicatur appellatum, quando est appellatum ad iudicem competentem, quia talis appellatio valet, Bar. in l. r. §. si quis in appellatione. num. 8. ff. de appell. & reit. & in l. qui Roma. §. si ea, ff. de verb. oblig. quem referunt, & sequuntur Cuius. Pap. decal. 436. cum materia. q. 51. num. 59. & tract. de appell. q. 50. num. 40. fol. 59. & Papien. in pract. in form. appell. à sena. diffin. in gloss. t. num. 10. in fine. fol. 406. & in gloss. ad quemcumque, in fine. fol. 416. dicens, sic consilio appellari, quia non erratur, & quod sufficit dicere per verba, generaliter (appello ad quemlibet iudicem competentem) quia intelligitur gradum appellatum, vt in generali sententia videatur ordo iuris insertus, scilicet B. ubi in l. 4. apertissime, vers. idem est, sub num. 5. C. de indic. quem referunt, & sequuntur lo. Ferrar. et al. de appell. lib. 2. cap. 5. num. 138. in fine. tom. 5. fol. 69. & Marin. in suo specul. par. 6. ad l. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, sub num. 131. fol. 475. & quod sit salubre consilium appellanti, vt dicat simpliciter (appello) nec aliquem nominet, quia non est de substantia appellationis appellare, etiam iudicem; vel vt dicat (appello ad superiorem iudicem) vel vt dicat (appello ad iudicem competentem), scilicet Ang. Arer. in d. l. 1. §. si quis in appellatione. num. 2. & de commun. opin. testatur Maran. ubi scripsit, quam ex eo refert, & sequitur Lancelli tract. de arbit. par. 2. cap. 12. §. siue, §. o. num. 121. & 122. fol. 380. licet is non bene loquatur, dum ait, debere fieri declarationem infra decem dies.

13 **SUBDECLARA** eandem declara-

tionem, vt procedat de iure civili, quia de iure civili intelligitur necessariò appellatum ad superiorem proximiorè, cum non possit appellari, omisso medio, secus de iure canonico, quia de iure canonico non tenet hæc appellatio, cum iudices competentes possint esse plures, ex quo potest appellari, omisso medio, idcirco de iure canonico appellatio remanet incerta, & consequenter inusitata, Franch. in cap. 66. dilecti. q. 17. num. 57. in fine. Card. Alex. num. 23. iunctis alijs, qui scripsit sub num. 21. & ad quæ se referunt, de appell. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 4. num. 32. & 33. vers. nominatio. fol. 147.

Nos censemus posse sustineri tam de iure civili, quàm de iure canonico, reiecta ista subdeclaratione per ea, quæ dixi infra q. 9. & 10.

14 **DECLARA** IV. vt non omisso medio, dicatur appellatum etiam si sententia esset simul lata à iudice ecclesiastico, & iudice seculari condelegatis, & appellatio sit interposita ad superiorem delegati secularis, & ad quemcumque alium iudicem competentem, & appellans sic generaliter non declarauerit infra decem dies, coram quo iudice velit prosecui appellationem, quia nihilominus appellatio valet, vt consilius, Alex. cons. 12. viso processu. num. 1. & seqq. lib. 6. & perfectior sub num. 9. vers. sed præmissis non obstantibus. & num. 13. & seqq. ubi tollit contrarij.

Qui dicam superiorem, & proximior declarato. q. seq. per totum.

15 **FIRMATA** igitur, & declarata conclusionem, quod est appellandum ad superiorem, non omisso medio.

**AMPLIA** I. eandem conclusionem, vt procedat non solum de iure civili secundum leges, sed etiam de iure canonico, & secundum canones, Franch. in cap. 66. dilecti. num. 11. vers. in gloss. 1. ibi. gradum, & Card. Alex. num. 9. col. 3. de appell. & in effectu Ang. Arer. in l. 1. imperatores. sub num. 1. ff. de appell. & reit.

Contra hæc ampliationem sentire videtur Spec. in. de appell. §. nunc tractemus. num. 7. vers. finem lib. 2. fol. 188. dicens quod, cum appellatur ab eo, qui habet iurisdictionem à persona ecclesiastica, appellatur secundum canones, omisso medio, Nicet. tract. de concord. gloss. concord. 6. §. item. 39. num. 81. tom. 18. fol. 194. dicens, quod de iure

iure canonico potest appellari per salum, omisso medio, Gamb. in act. de aut. leg. de lat. lib. 8. q. 12. num. 108. in fine. & 109. tom. 1. 3. par. 1. fol. 121. a. dicens de iure canonico appellari, omisso medio, secus de iure civili, & Gail. in pi. act. observat. lib. 1. observ. 11. §. sub nota. 2.

**RÉTENTA** ampliatione, quæ est vera regulariter.

Resp. ad contraria, quod procedunt respectu Papæ, ad quem de iure canonico potest appellari, omisso medio, & si a procedunt contraria, ut declarat Ang. Aret. in d. Imperatores. sub num. 1. & latius ostendi infra l. 4. num. 46. & tamen ad Imperatorem, non potest appellari de iure civili, omisso medio, ut ea, quæ scripsi infra sub num. 33. & d. num. 46. verum. conei. 2. & test procedit differentia inter ius civile, & ius canonici quoad appellationem ad Principem: procedunt enim contraria in multis alijs personis, ad quas potest appellari, omisso medio, & quibus personis formamus limitaciones infra. u. 88. 99. 101. & seqq.

**AMPLIA II.** eandem conclusionem, ut in antiquis sit vera, quod si omittatur medius, & proximus iudex, appellatio, & processus sine ulla, Guid. de Suzar. tract. de u. d. iudic. tit. ad quem appellatur. num. 128. tom. 3. par. 1. fol. 38. & quod appellatio illor casu non tenet, scribit Luc. Pat. in pract. cap. lib. 5. cap. 1. sub num. 16. verum. addo de quartum, & quod non habeat vires, scribit Myling. in sing. observ. cent. 1. observ. 67. licet num. 1.

**SVBAMPLIA** hanc ampliationem, ut sit vera, etiam parte appellata non opponente, quia adhuc appellatio esset nulla ipsa iure, quoniam esset interposita infra legitima tempora secundum ea, quæ scribunt. Ai chid. in cap. 7. si delegatus, verius finem sub num. 4. verum. appellari debet. de offic. & potest. iudic. deleg. in 6. qui allegat annotata per Innoc. de Hostien. in cap. 7. referent. de preb. & ex Archid. referent. & sequitur Rot. decisi. 6. alias 387. si tunc, quæ est penultima sub num. 1. de offic. deleg. in uou. Bai. in l. 1. §. si quis in appellatione. sub num. 4. si de appellat. quia refert Dec. in cap. 66. dilecti 3. sub num. 11. & seqq. de appell. dum Bar. opponit de l. si per errorem, dicens quod iudicium agnatum, seu prosequutum appellacionis coram iudice in competens est nulla.

**CONTRA** istam subampliationem tenent

Gloss. in d. cap. 66. dilecti. l. 3. & ibi Abb. num. 7. verum. excipitur primo. Branch. num. 12. verum. in eadem de appell. Affl. in confluc. cum nouis. num. 6. lib. 1. Maran. in suo spec. par. 6. actu 1. principium verbum, & quandoque appellatur. limit. 4. num. 373. fol. 512. & Rebuff. tract. de appell. art. 1. gloss. vna. uou. 5. 6. & 12. tom. 3. fol. 487. quod idem videmus etiam sentit Brederod. tract. de appell. par. 1. tit. 18. omisso medio. col. 205. & 206. in verbo. si nihil opponatur, & in verbo. si taceat, hancque esse communem opinionem quod processus, & appellatio teneant, parte non opponente, scribit Abb. ubi supra, & ex eo refert, & sequitur Dec. in d. cap. 7. referent. in fine de preben. dicens, non esse recedendum à communi opinione, & de communi opinion. testatur etiam, & sequitur Card. Alex. in d. cap. 66. dilecti. sub num. 9. fallen. 1. de appell. & testatur pariter ibidem Dec. sub num. 12. licet conetur libet parum, constans impugnare.

**Ratio** huius contrariæ opinionis erit, quia regula est, quod partes possunt prorogare iurisdictionem alterius iudicis sine proprij iudicis consensu, ut refert, & sequitur Capic. decisi. 9. in causa verentis. num. 1. & procedit hæc regula etiam pariter ligantes sunt subditæ Comitum, Regum, vel aliorum Principum, & Baronum personarum, quia dummodo non agatur de re feudali possunt prorogare iurisdictionem, Capic. d. decisi. 9. sub num. 3. & seqq. & num. 8.

**Côcordia** has opiniones contrarias, ut subamplatio procedat secundum leges, & opinio cetera subampliationem procedat secundum canones, ut dixi infra num. 16. verum. si resingeretur.

**RÉTENTA** tamen disputat ad subampliationem.

**RESTRINGE** I. eam, ut non procedat, quando est appellatum ad Papam, quia tunc appellatio non opponente, ac non perente immutatur ad iudicem mediatum, processus, si quis etiam ex certa scientia parit, & non per errorem, tenet, Archid. in d. cap. 7. si delegatus, verius finem, sub num. 4. de offic. deleg. in 6. Rot. d. decisi. 16. eod. tit. in nou. Guid. Pap. decisi. 346. cum materia. q. 41. sub num. 49. & semit expresse Maran. in suo spec. par. 6. actu 1. principium verbum, & quandoque appellatur. sub num. 370. ibi de prædicta limitatione. fol. 511.

**EXTENDE** hanc restrictionem (quæ

do scilicet est appellatum ad Papam, vel Imperatorem) ut procedat non solum quando pars non opposuit, sed etiam quando opponit, & vicerius siue appellatum scienter, quia adhuc appellatio non erit nulla, sed solum operabitur oppositio partis, ut Papa, vel Imperator remittat appellationem ad Praesidem, & ita intelligas, quae sentunt Azo (n. 1.) summa. C. de appell. vers. appellatio debet num. 16. Spec. en. de appell. §. nunc tractemus in principio. & num. 1. lib. 1. fol. 190. Rebuff. tract. de priuileg. schol. priuileg. 164. num. 2. & 340. m. 18. fol. 60. & Guid. Pap. decis. 436. cum notena. q. 41. sub num. 49. & tract. de appell. q. 41. sub num. 34. tom. 5. fol. 59. & quod appellatio scienter facta ad Imperatorem de iure citili, omisso medio, non sit nulla, sed habeatur, ac si ad debitum iudicem foret appellatum, & ad eum remittatur appellatio, scribit bene declarando Franch. in cap. 66. dilecti. sub num. 13. vers. concludit ergo. de appell. & in cap. 3. romana. num. 6. cod. de an. 6. & vide quae ipse scripsit infra sub num. 47. versus finem, & sius probatur ex Imperatoribus, qui cuius supra num. 1. & ex ratione, quia debet remanere, discreta inter appellationem ad Imperatorem, omisso medio, & ad alium Superiorem Inferiorem, ut ex Franch. reuli, & sequitur sum. num. seq. vers. confirmatur 1.

Nec obstat, quod Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quidquid appellatur. sub num. 370. ibi. & praedictam limitationem, dici esse nullam, si opponatur.

Quia respondetur, esse nullam in quantum Papa de ea non cognoscit, sed remittit, ut dixi.

Cuius expensis sit facienda remissio causae, vide infra. num. 87.

- 33 **UTILITAS** huius extensionis est, quia Papae seu Imperatoris, ad quae exitus appellatio scienter, omisso medio, potest etiam post lapsa legitima tempora ad appellandum, & etiam parte opponente, appellatio, nem remittere, dummodo ad eum intra legitima tempora fuerit appellatum. Secus est in alio iudice inferiore, ad quem esset scienter appellatum, omisso medio, id est, si esset appellatum per errorem, pars opposuisset, quia post lapsa legitima tempora ad appellandum non potest ad competentem appellare, & ideo licentia remittit firmam, Abb. in cap. 66. dilecti. 3. sub num. 8. de appell. Confirmatur primo ista ratio, & dis-

creta, quia paria sunt quantum ad firmitatem appellationis; appellare ignoranter ad Superiorem, omisso medio, quo casu appellatio non est inanis, testibus 115, quos citavi infra limi. 8. num. 96. & appellare scienter ad Papam, omisso medio, quo etiam casu appellatio non est inanis, Franch. in d. cap. 66. dilecti. sub num. 13. vers. concludit ergo. de appell.

Sed secundum ea, quae ex Guid. Pap. & Fossan. decis. 10. instantia num. 7. vers. quinto. reuli, & sequitur sum. infra limi. 8. num. 98. instantia appellationis non currit, si fuerit appellatum ad Superiorem, omisso medio per errorem: ergo idem dicendum est quando est appellatum ad Papam scienter, omisso medio.

Confirmatur secundo, quia si cui appellatio ad Superiorem, omisso medio, tenet, parte non opponente, ut dixi supra num. 18. vers. contraria etiam appellatio ad Papam omisso medio tenet, etiam parte opponente, ut dixi supra num. 21. in ex ensione: Ergo si cui appellatio ad alium Superiorem remanet valida etiam post lapsa legitima tempora ad appellandum, quando pars non opponit contra appellationem, etiam quando fuit appellatum ad Papam debet remanere valida etiam post legitima tempora, & eiusdem pars opposuisset.

- 24 **DECLARA** moderando notabiliter istam utilitatem quoad Papam, ut cum Papa non cognoscat per se causas appellationis, ad se deuolutas, sed illas alteri deleget cognoscendas, ut dixi infra n. 38. debeat appellans facere causam remitti ad suum iudicem aut alteri delegari infra illa legitima tempora, intra quae appellans debuisset causam appellationis introduxisse coram iudice ad quem alias causa efficitur deserta, quia is, qui vult causam expediri, seu non desertari, debet curare remissionem, sicut, quando causa legitime deuoluta ad Papam, debet appellans curare, & facere, ut committatur infra legitima tempora, alias efficitur deserta, ut late totam huius declarationis materiam explicavi infra q. 14. num. 37. & per totam istam questionem, ubi habes infra quantum tempus debeas impetrari commissio.

- 25 **RESTRINGE II.** eandem subampliationem, positam supra num. 17. ut non procedat quando per errorem est appellatum ad Superiorem, omisso medio, testibus

Bar. Guid. de Suzar. Az. Spec. & alij, quos  
hretali, & sequutus sum infra Inuit. 8. nu. 96.  
ubi videas.

26. **RESTRINGE III.** ve modo minus  
procedat de iure canonico, quia tenet ap-  
pellatio non solum si sit interposita per  
torem, vt in precedenti restrictione, sed  
etiam si sit interposita scienter, si per partem  
de hoc non excipiat, Franch. in cap. 66.  
dilecti. sub num. 1. 3. verū conclude ergo, in  
fine de appell. & quod de iure canonico va-  
leat appellatio, omisso medio, dummodo non  
opponatur exceptio, scribit idem Franch. in  
rubr. sub num. 7. verū de accidentibus de ap-  
pellat. & declarando Abbacem, quod possit  
secundum canones appellari, omisso medio,  
si non sui obiectum, scribit Adalson. ad  
Abb. in rubr. sub num. 2. in verbis. omisso de  
appell.

27. **RESTRINGE IV.** seu potius declar-  
ra, ve quamvis appellatio scienter ad supe-  
riorem, omisso medio, esset nulla, vt in hac se-  
cunda ampliatione supra num. 1. 6. item  
appellans potest variare, & iuris appella-  
re infra legitima tempora ad iudicem com-  
petentem, quia, cum illa appellatio sit nulla,  
non præstat impedimentum non erit præ-  
stat impedimentum, quod de iure non forti-  
tate effectum, cap. 52. non præstat, de reg. iur.  
in 6. lo. Pertar. tract. de appell. lib. 2. cap. 34  
sub num. 139. verū in autem, tom. 5. fol. 69.  
& vide q. seq. num. 83. verū verum.

28. **EXTENDE** hanc restrictionem, vt  
procedat etiam si ille superior temore in-  
hibuisset in vim appellationis, quia nihil-  
ominus appellans potest adire iudicem com-  
petentem proximū, & renuotare illi ap-  
pellationi, & inhibitioni, & appellatus inhibi-  
tus potest similiter sine timore inhibitionis  
comparere coram eodem iudice, eorum quo  
appellans secunda vice appellasset, & pro-  
cessus erit validus, quia ille iudex appella-  
tionis, & consequenter non potuit in vim ap-  
pellationis inhibere, quia non præstat impedi-  
mentum, quod de iure non fortit effectum.

- Nec obijciatur, quod processus, factus  
post inhibitionem, esse nullus etiam si pars re-  
nuentia iurit appellationis, Rot. decif. 20. a. 20.  
130. si post inhibitionem de appell. in nou.  
Boer. decif. 256. dieo vno verbo num. 3. verū  
& pro iur. Rebus. 11 ad de appell. art. 2. glo.  
vna. num. 7. fol. 487. & art. 4. glof. 1. num.  
13. tom. 3. fol. 492.

Quia respondeo, objectionem procedere  
quando appellatio, & inhibito est valida et  
quia processum à iudice competenti: at nos  
loquimur, quando neque appellatio, neque  
inhibito est valida.

29. **DECLARA** eandem extensionem  
vt sit vera quando ad illum superiorem non  
potuit appellari, omisso medio, scilicet si po-  
tuerit appellari, vt puta, quia sit appellatum  
ad Papam, quia tunc, si Papa inhibuisset, seu  
aliter appouisset manum, sunt ligatae ma-  
nus quodcumque iudicem, vide pro intel-  
ligentia huius declarationis ea, quæ scripsi  
infra num. 59. verū declaro 2.

30. **AMPLIA III.** eandem conclusionem  
vt neque ad Imperatorem possit appellari,  
omisso medio, Franch. in rubr. sub num. 7.  
verū de accidentibus, & in cap. 7. si duobus.  
S. denique num. 10. de appell. & scribunt ibi,  
quos citavi infra sub num. 46. verū contera.

31. **RESTRINGE** istam ampliationem,  
vt in Camera Imperiali non seruetur in  
multis casibus ex variis ordinationibus,  
quos casus congerit Gall. in pract. obseruat.  
lib. 1. obseruat. 1. & Camera repræsentat Ca-  
sarem quoad iurisdictionem contentiosam,  
vt scribit Gall. eadem obseruat. 1. fol. 6. sub  
num. 7.

32. **AMPLIA IV.** vt etiam Papa obste-  
ret multum in Curia Romana eandem con-  
clusionem iuxta ea, quæ scripsi infra num.  
82. & 83. verū sublimita, & q. seq. num.  
153. & seqq.

33. **AMPLIA V.** vt in tantum sit vera,  
quod Baro, habens merum, & mixtum im-  
perium, vel cognitionem primarium causa-  
rum civilium, & criminalium, possit prohi-  
bere vasallo, ne in derogationem iurisdic-  
tionis, & privilegiorum suorum vadat ad Curiam  
Regiam: quia in iurisdictionibus ita seruetur  
ordo, vt ad Principem non eam ut per saltum,  
sed gradatim pro consequenda iustitia: unde  
debet primo adire ordinatum, deinde supe-  
riori proximior, & tertio debet recurrere ad  
Principem, Par. de Put. tract. de synd. rubr.  
de excess. baron. erg. subd. in verbo, an baro,  
hum. 2. & seqq. tom. 7. fol. 231. Nar. conf.  
271. concurro. in peneipio. & num. 2. lib. 2.  
dicens, quod non debet adire superior, omisso  
medio inferiore, per saltum, sed debet  
adire gradatim in defectu iustitie per viam  
appellationis, Mai in Frecc. tract. de subfeod.  
lib. 2. auth. 9. & 10. fol. 342. dicens, quod  
Rex non potest se intromittere in causis  
spectant-

spectantibus ad suum baronem, quia hanc  
exercet iurisdictione priuatiuē. Cuius. decis.  
130. primum dubium. sub num. 10. fol. 420.  
& Mandos. tract. de inhibiti. q. 123. sub num.  
5. ibi. opinionem affirmatiuam. tom. 5. fol.  
21. q. qui soluit contraria, & ex dispositione  
facit Conclij Tridentini sess. 24. cap. 20. cuius  
se omnes. debent omnes cause etiam bene-  
ficialis cognosci coram ordinarijs locorum  
in prima instantia, & vide quæ scripti supra  
lib. 1. cap. 66. sub num. 5.

34. **SVBAMPLIA** hanc ampliationem  
vi hinc domini temporalis extra statum  
ecclesiasticum sumat. ansum prohibendi vi-  
fallsis sub pæp. vt desistant prosequi in qua-  
in Curia Romanæ. & pæp. coram suis iudi-  
cibus. & Signatura solci limitandi comissi-  
ones causarum de medio tollere. & renun-  
ciare causam in partibus. Marchet. tract. de  
commiss. par. 2. commiss. appell. cap. 1. num.  
41. & seq. fol. 121. qui. & si dicat. quod do-  
minus temporalis potius prohibet de facto.  
quàm de iure. tamen. sibi parum sui con-  
sians. subdit inferius num. 43. idem appella-  
tionem. interpositam ad Papam in tempo-  
ralibus. esse nullam. quia Papa. non potest  
exercere illam iurisdictionem.

35. **INTELLIGE** istam subampliationem  
ueniunt. possit procedere solum in causis pro-  
phanis. & non in alijs. quæ spectant ad for-  
um ecclesiasticum. sicut declarat Marchet.  
vbi supra. & num. 44. & in causis prophanis  
quomodo possit procedere. & quomodo non  
possit procedere vide infra nra. 75.

36. **LIMITA** tunc eandem conclusio-  
nem. possum supra unum. 1. vt non habeat  
locum in appellatione delegato ad vniuer-  
sitatem causarum. quia appellatur ab eo ad  
superiorem. omisso medio. vt scribit Specul.  
tit. de appell. §. nunc tractatus. sub num. 3.  
vers. vt autem in hoc. lib. 2. fol. 188. exem-  
plificando istam limitationem in Vicario  
Episcopi. seu alio officiali. à quo appellatur  
ad Archiepiscopum. & non ad Episcopum.

Adnotare. quia licet exemplificatio huius  
limitationis de appellando in Vicario Epi-  
scopi ad Archiepiscopum sit vera in Vicario  
generalis. vt dixi quæst. seq. num. 86. tamen  
limitatio (patet mihi iuriconsultissimus. &  
Præceptor communis Specul.) non est ve-  
ra. quia Vicarius generalis. & Episcopi dici-  
tur idem tribunal. & Archiepiscopus dici-  
tur superior proximus Episcopi. vt dixi q.  
seq. num. 13. vers. à vicario. & loquendo de

Vicario foraneo. & sic de delegato ad vni-  
uersitatem causarum. non est verum. quod  
appellatur ad Archiepiscopum. quia appella-  
tur ad Episcopum. & sic non omisso medio. vt  
vbi etiam. & sequitur sum. q. seq. num. 26. & sic  
vndique ista limitatio. & exemplum ipsius  
remanet conuassata.

37. **LIMITA II.** vt non procedat. si su-  
perior proximior medius esset inhabilis.  
quia tunc posset. eo omisso. appellari ad alium  
magis superiorem. Gloss. in cap. 10. si si cui.  
de offic. & potest. indic. delegat. in 6. Abb. in  
cap. 66. dilecti. lib. 3. nu. 15. cuius. 9. de appell.  
Soc. in. reg. 23. full. 15. & 12. Felyn. in cap.  
27. super questionum. 5. portis. sub num. 14.  
vers. ut filius generaliter. de offic. & potest.  
Iud. deleg. Misyn. in sing. obseru. cent. pri mu  
obseru. 67. licet. num. 2. referens plures casus.  
in quibus hæc limitatio sui prædicata in  
Camera Imperiali. Muran. in suo specul. par.  
6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque  
appellatur. limit. 6. na. 375. fol. 512. Rebuff.  
tract. de appell. art. 2. gloss. vna. num. 15. li-  
mit. 4. fol. 488. rom. 3. Gail. in pract. obser-  
uar. lib. 1. obseruar. 119. sub na. 2. & Brede-  
rod. tract. de appell. par. 1. tit. 1. omisso me-  
dio an dec. in verbo. si medius inhabilis. col.  
205.

38. **EXEMPLIFICA I.** istam limita-  
tionem in excommunicato. prius exemplifi-  
cant Gloss. in cap. si si cui. de offic. & po-  
rest. indic. deleg. in 6. Arch. in cap. 28. an-  
teriorum. sub num. 17. casu 4. 2. q. 6. Abb. Soc.  
in. Felyn. Misyn. Marten. Rebuff. supra citari  
& Breder. d. tit. 1 §. col. 205. littera C. & D.

39. **EXEMPLIFICA II.** in hære-  
tico. vt per eosdem Abb. Socin. Felyn. &  
Brederod. vbi supra. & quod appellatur. omis-  
so medio. quando medius non est catho-  
licus. scribitur Franch. in cap. 66. dilecti.  
limit. 6. num. 20. de appell. & Gemin. &  
Franch. in cap. 3. romana. §. ab archidiacon-  
is. vtrique sub num. 4. limit. 5. de appell.  
in 6.

40. **EXEMPLIFICA III.** sine illo  
scrupulo. quando medius iudex esset mor-  
uus. Gloss. & Rebuff. vbi supra.

41. **EXEMPLIFICA IV.** in suspen-  
so. vt loquitur Abb. vbi supra.

42. **EXEMPLIFICA V.** in ordinario.  
qui. cum esset suspectus. delegatur. quia à de-  
legato non appellatur ad delegantem. vt in su-  
spectum. Specul. tit. de appell. §. nunc tracta-  
mus. vers. si vero à delegato. num. 5. 6. lib.  
2. fol.

3. fol. 188. Franch. in cap. 66. dilecti. lib. 6. in m. 20. de appell. Socc. d. leg. 2. fol. 12. Felyn. d. 5. porro. sub num. 14. versum fallit ubi episcopus. Maran. Mising. & Gail. in locis citatis supra, sursum Maran. in eod. verbo. & quandoque appellatur. nu. 387. fol. 513. & Breder. d. tit. 18. col. 204. sub littera C. & col. 206. sub littera C. & quod, si Episcopus recusatur, ut suspensus, & ipse ideo delegat causam, non appellatur à delegato ad Episcopum, sed ad superiorem Episcopi, & sic, omisso medio, scribitur Gemin. in cap. 3. romana. 5. ab archidiacono. sub num. 4. cas. 6. & Franch. sub num. 4. limit. 7. de appell. in 6.

43 **LIMITA III.** quando medietas iudex denegat iustitiam, vel sua sponte causam remittit ad superiorem, Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 129. sub num. 2. & quod, si iudex medius palam, & euidenter denegat iustitiam, possit appellari, omisso medio, scribit Mising. in sug. obseruat. cent. 1. obseru. 67. in et. num. 2. & quod in causa denegatur iustitia, seu negligentia possit adire superior, scripsi supra. lib. 1. cap. 66. sub num. 5. & quod possit recurrere ad iudicem ecclesiasticum, quando iudex secularis negligit facere iustitiam, seu opprimere, probatur ex textu in cap. 10. licet ex suscripto. & ibi Gloss. in verbo. vacante. de for. competen. & ex cap. sequenti. ex tenore, versus finem. ibi. dummodo per iudicem secularem. eod. tit.

44 **DECLARA** istas secundam, & tertiam limitationem, ut appellatio adhuc deuoluitur gradatim ad superiorem proximior per ea, que scribitur Innoc. in d. cap. licet ex suscripto. num. 1. in verbo. vacante. de for. compelle. quod, si aliquis rector, subditus alij superiori, quàm Imperatori, sit negligens in administranda iustitia, reuertitur ad superiorem proximum, & non ad Papam, quod idem ex Franch. reculi infra num. 74. versus finem. Bal. in l. sed etiam per partem. in additione. vers. in gloss. 1. cancellando. ff. quibus. ex caus. maior. 25. ann. restit. fol. 237. dicens, quod si iudex secularis, qui denegat iustitiam, habet iudicem superiorem secularem, ille superior debet adiri per viam querelæ, & non Episcopus, quia Episcopus possit adiri, & cognoscere, quando non extaret iudex superior secularis, Rom. cons. 50. 1. ut declaratum. in fine. num. 10. dicens, quod, deficiente eo, ad quem deuolui solent appellationum causæ, appellatur ad

superiorem proximum, & sic ad Consilium generale ipsius Ciuitatis. & Addit. ad Rom. quos refert, & sequitur Masuet. in addit. ad pract. Pap. in for. appell. à sent. diffinit. in gloss. ad quemcumque. fol. 416. sicque notum ex ista declaratione, quod, iuxta vno ordine, seruatur alij.

45 **SVB DECLARA** hanc declarationem, ut iudex ecclesiasticus possit adiri ad effectum, ut cogat iudicem secularem. Par. de Put. tract. de synd. in verbo. an & quando. num. 1. rom. 7. fol. 240. & num. 2. ubi de potestate contra iudicem, qui denegat facere iustitiam.

46 **LIMITA IV.** ut non procedat in appellatione ad Papam, quia ad eum potest appellari, omisso medio, Bügg. decis. 21. à sub-executore. num. 4. de appell. Pap. in pract. in form. appell. à sent. diffinit. in gloss. & ad quemcumque. fol. 415. Abb. in cap. 66. dilecti. il. 3. num. 11. vers. quartus casus & ibidem Franch. lib. 10. num. 25. & Dec. fol. 3. num. 17. de appell. idem Franch. in rubric. nu. 7. vers. de accidentibus. in fine de appell. dicens, secundum canones posse appellari ad Papam, omisso medio, Ang. Aiet. an l. 2. imperatores. sub num. 1. de appell. & relator. gloss. in consil. Nespol. cum noua. in verbo. sed ad celsum iudicem. in fine. lib. 1. fol. 99. & ibi Afflict. nos. 4. sub num. 6. fol. 203. Maran. in suo specul. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 369. fol. 511. Restaur. Castal. tract. de imper. q. 95. fol. 70. Guid. Pap. tract. de appell. q. 41. num. 34. in fine. rom. 5. fol. 59. Luc. Par. in pract. cap. 10. lib. 5. cap. 1. sub nu. 16. vers. addo & quarto. Berro. consil. 7. in causa superi. precedenti. nu. 17. in fine. lib. 1. Rebuff. tract. de priuilegiis schol. priuileg. 164. nu. 2. & 3. rom. 8. fol. 60. Feder. Schen. tract. de appell. sub num. 7. vers. appellandum est. rom. 5. fol. 55. dicens, appellandum esse à minori ad maiorem, gradatim, sed ad Romanam Ecclesiam appellandum esse ab omnibus, maxime tamen ab oppressis, & ad eam recurrentium quasi ad matrem, ut eius rebus nutriantur, & à suis oppressoribus defendantur, quia non potest, nec debet iter obliuisci filium suum. Lancel. tract. de atten. par. 3. cap. 13. ampl. 2. 1. num. 3. rom. 5. fol. 357. Leonar. in addit. ad pract. Pap. in form. appell. à sent. diffinit. in gloss. & ad quemcumque. in verbo. appellatur. fol. 416. Brederod. tract. de appell. par. 1. tit. 18. in pluribus locis. Addit. ad Guid. Pap. decis. 436. q. 41. num. 49. in littera F. Misingi

in sing. obferu. de reg. 2. obferu. 4. & lo. Ferrar. tract. de appell. cap. 5. sub num. 139. verf. ins pontificum. com. 5. fol. 69.

Contra istam limitationem tacite videtur scripsisse Specul. tit. de appell. §. nunc tractemus. in princip. lib. 2. fol. 88. dum inquit (sed si benedictus Imperator, qui esset dominus totius mundi, tamen non parum in praedictis iurisdictionibus ordinatorum, & in datum, & laborem inestimabilem singulorum ad se appellari, omisso medijs) nā Imperator, ut ait ando hunc locum Speculationis, scilicet Beatus. Castald. q. 95. num. 2. tanquam magnificus, & gloriosus, sicut aquila distendit praedam suam, & non coarctat in omnibus quibus ea apponere; & moderatione contra istam limitationem scripserat Papam non expurgari, & licentia ex eo refertur, & adhuc videntur Addit. ad Gund. Pap. Myfing. & lo. Ferrar. quos citauit serafus beneuolentiam, dum scribent, limitationem hanc inducunt esse quendam insatiabilem Clericorum ananiam, & quo plura negotiationum forensium ad Curiam pertinerent, & nominationes frequentiores essent, quā etiam falsa imputatione Cyn. reclusus a nobis infra q. 17. limit. 47. memb. 2. num. ... ubi etiam agitur de appellatione. ab interdicto iudicatur, introductum esse à iure canonico licentiam appellandi ab interdictis, quod ius canonica incedit ex tortione pecuniarum.

47 His, sic erant sententibus, & licentia loquentibus de Curia Romana, potest respondere displicere.

Primo potest respondere ex his, quae scribit Card. Alex. in rubr. sub num. 21. ibi. sed docet quipsam de appell. quia etiam refert, & sequitur Gamb. tract. de iud. leg. de iur. lib. 8. q. 22. num. 109. tom. 13. par. 7. fol. 12. dicens, quod Papa non querit alijs praferri, & tamen quare appellatio ad Papam, & non ad Imperatorem, omisso medijs, esse quia Imperator habuit à populo, ut à subditis potestatem, ideo non debet esse ingratum, & illiberalis in eos, qui sibi fuerunt iurisdici, cum beneficentia tractare debeamus per obligationem ad iudicia, quare minus, quam fieri potest debet eorum potestati derogare: sed Papa potestatem, inquit, habuit à Christo per illa verba, *Ius Petri*, &c. & ab eo uti fonte diuisantur omnes dignitates ecclesiae, ideo cum maior honestas potuit sibi

referre plura in praedictis limitibus.

Secundo respondetur, quod Papa admittit appellationes, non ut habeat maiorem Curiam, sicut alligat, quorum liber foris est corrupte impetitur, legunt in Buris. clero. sed, ut habeat maiorem eorum, sicut in Iheron. 9. scribit Bar. in l. 1. §. si quis in appell. vti. de appell. & quod Papa admittat appellationes, omisso medio, ut habeat maiorem curiam, si ut patet maior aditus insitit, & consequenter subleuat subditos, scribit Gamb. tract. de iud. leg. de iur. lib. 8. q. 22. num. 109. tom. 13. par. 7. fol. 12. & patet, quia innumera difficultates, & lites ex finibus oriuntur, cum dispensant, quis sit index mediator, & proximus, & an à subdelegato appellatur ad delegatum, ut ad primum de iur. & quod difficultates non minus sunt intricabiles, quam impetiles, & dispendiosae: unde, respondendo formaliter ad Speculationem, dico cum eo si benedictus Imperator, sed addo: sit itaque quareque benedictus Papa, qui subditos litigantes ab istis inuilibus, & dispendiosis laboribusque controuersijs vitare debent, non faciendo alicui praedictam: nam Papa licet admittat appellationes, omisso medio, tamen, appellato iustitiam palusquam incipit procedere, causam ad mediatum solet remittere, ut dicit infra num. 82. & 83. ver. sublimitas, & vide, quae scripsi q. si quum. 13. & seq. Imò sicut appellatio ad Imperatorem, appellationem, quam interposuit, potest, absque quod Imperator illam remittat, in introducinge, & prosigni eam in inferiore competenti, & reclusio de comuni \* opem. firmas. Ane. Aret. in l. an imperatores. sub num. 1. ver. nota ubi remittit. illa appell. & relac. est enim, ac si ad debetum iudicium fore appellatum, ut ex Franchi iurali, & seruauit sum supra sub num. 21. ita ut in pacificatur in appellatione interposita ad Papam, alioque iudices competenti, quia appellant, non aliter adito Papa pro remissione causae, illam introduce, & prosequatur eorum inferiore competenti, ut dicit infra sub num. 51. lib. 3.

48 Et respondendo ad Papam. dico, quod si mala lingua, & non aduertit, quod lingua, transiens super terram, non debet apponere interuallum, & melius fecisset defendere Papam, quod Ecd. si non potest errare, sicut defendi Propol. à me sub nomine Cardinalis Alex. citatus num. praeced. prout

huc



hæc omnia aduersus Papam. scribit Sylu. napt. lib. 1. in verbo. non est uibendum. sub num. 130. fol. 80. dicens etiam num. 31. fol. 79. quod ille Practicus in sua practica professus est artem obloquendi de clericis.

- 49 Debeant Papæ. & eius socij remanesci quod Ecclesia dicitur cultrix, & auctrix iustitiæ, cap. 1. §. sed distinetur de alien. feud. lib. 1. feud. fol. 175. & ibi notat Bal. not. 6. num. 5. fol. 25. & ex pluribus alijs referre, & sequitur Sylu. usque in d. verbo. non est uibendum. num. 139. fol. 82. & quod est mater æquitatis unde non uult tollere quod quis frustrari indebitis expensis. Surd. cons. 221. quæst. 2. lib. 3. & quod Poni iudex in cap. 1. cordi. de appell. 6. scribit, eius cordi cule lues minuire, & laboribz releuare subiectos.

- 50 IN FERO I. ex hac limitatione, quod à sententia Vicarij Episcopi, vel delegati ab Episcopo potest appellari ad Papam, omisso medio, Spec. tit. de appell. §. uinc. tractemus. uel. ut autem in hoc. num. 3. & uerbi. si uero à delegato. num. 5. uerbi. si uero. sub. 2. fol. 188. & quod à delegato Episcopi possit appellari ad Legatum Papæ, uel ad Papam, omisso medio, scribit Etasch. in cap. 66. dilecti. sub num. 29. uerbi. sexto in alleg. de appell.

- 51 IN FERO II. quod à delegato Legati potest appellari ad Papam, uerbi. q. leg. num. 46. uerbi. exinde hanc.

IN FERO III. ex hac limitatione, ortam esse in statu Ecclesiastico proximi appellandi ad Papam, eiusque Sanctam Sedem apostolicam, & copulatam ad alium certum mediatum inferiorem iudicem, exprimendo nomen dignitatis illius iudicis, ut puta ad Auditorem Camere, & in foro Capitolino ad Capitaneum appellatum illius Curie, ut in exemplo, posito à Luc. Pat. in pract. capitol. lib. 5. cap. 1. num. 13. quia dum in primis appellacionem designamus ad Papam, saltem illam ab impugnacione, quod fuerit interposita ad superiorem, omisso medio, quia licet sit omnis medius, tamen potuit omitti, ex quo fuit interposita ad Papam, & nihilominus potest sic appellatus introducere, & prosequi appellacionem coram inferiore competenti, ac si non fuisset appellatum ad Papam, ut, loquendo de appellacione interposita à Principi atheniens. reuoli, & sequens sum ex Aug. Arce. supra num. 47. si fuerit, unde illa interposita ad Papam, & copulata ad alium inferiorem, ut solum pro

cautela, ut non possit impugnari, quod fuerit interposita, omisso medio.

Sed posset quisquam dubitare, quomodo hæc formula, & praxis appellandi, que procedit à iure canonico, sit recepta in Curia Capitulina, ubi ex dispositione statutorum illius Curie cap. 7. lib. 1. Senator Vbis inur seruare status 2, & statuti deficientibus, iura ciuili, & deficientibus iudibus ciuilibus, iura canonica, & tamen de iure ciuili non potest appellari, omisso medio, etiam si appellaretur ad Imperatorem iuxta ea, que scripsi supra. num. 30.

Hinc debitationi respondeo, quod appellatio ad supremum Principem, omisso medio, tenet etiam de iure ciuili, quia appellans potest introducere, & prosequi coram inferiore competenti, ut reuoli, & sequens sum supra num. 47. in fine.

- 52 EXTENDE I. hanc limitationem, ut procedat etiam si appellaretur à grauamine extraiudiciali, illato ad instantiam partis ab aliquo Magistratu, Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 120. sub eum. 3. dicens, quod, si quis grauetur extraiudicialiter ab aliquo Principe ad instantiam partis, potest grauatus appellare immediate ad Cameram; seu, inquit, si grauetur à Principe, tanquam parte in causa propria, quia tunc debet subditi us grauatus conuenire illum Principem, coram iudice illius Principis in prima instantia, quia appellatio ista extraiudicialis à grauamine, quod inferitur à parte, habet vim conuentionis, uide aliqua supra q. 2. num. 39. uerbi. hæcque appellatio. & infra q. 12. ampl. 13. num. 43. & 44.

- 53 RESTRINGE hanc extensionem, in eo, quod dixi Principem, grauamen uti partem, esse conueniendum coram iudice ordinario illius Principis, ut hoc non sit verum quando conueniretur pro molestacionibus, & turbacionibus, quia tunc posset conueniri coram iudice proprio ipsius molestati, qui cum conueniret iuxta ea, que reuoli, & sequens sum infra limitatione 5. uerbi. restringe. num. 108. & hoc dummodo ille Princeps non esset exemptus à iurisdictione illius iudicis.

- 54 EXTENDE II. eandem limitationem, ut procedat etiam si appellaretur à sententia, facta in ea Ciuitate, cuius statuti taueretur, quod primæ, secundæ, & tertie sententie cognosceretur in ipsa Ciuitate, & statuta illa essent cõfirmata à Papa, quia illa

statuta non comprehenderent appellaciones, inrponendas ad Papam, & Sanctam Sedem Apostolicam quia licet Papa confirmaverit illa statuta, tamen conferret sibi recessasse facinoram derogandi: unde, si Signaturæ videatur, quæ nuncquam, nisi ex rationabili causa mouetur, poterit, non obstantibus dictis statutis, causas tam in prima, quam in secunda instantia delegare in Curia, vt, loquendo de Statutis Anconæ, & Bononiæ, refert, & sequitur Maref. tract. de conuass. par. 1. de conuass. super diuersis, cap. 28. num. 68. fol. 305. in secunda impressione: adde quæ scripsit q. seq. num. 132. Et quod non possit perferri, vt non appellatur ad Principem, quia hoc ad suppressionem iurisdictionem pertinet, refert, & sequitur Beauf. tract. de appellat. 1. glof. 1. num. 9. tom. 3. fol. 483.

Pro intelligentia huius extensionis est aduertendum, quod eximie controuersia inter Doctores: an appellatio possit tolli per statutum: in qua controuersia Bar. in l. 9. omnes populi. 3. 9. principali. num. 27. ablat. extra premissa. quæro. ff. de iust. & iur. non modo ait, quod non, quia solus Princeps potest hoc facere, & postea, solutendo controuersiam, ait habere doctrinam. Aut queris de iure ciuili, secundum quod non potest appellari ad Principem, omnis modis: ad hoc ait Cuius, quæ facit tunc statuemus, habet iurisdictionem primæ, & secundæ appellationis, & valet: tunc habet solum iurisdictionem primæ appellationis, & non secundæ, & non valet, impediendo enim primam, appellationem, impedit secundam, per quam ducitur ad iudicandum: hoc nullam habet iurisdictionem in appellationibus: & tunc idem à fortiori: Alia quæritur de iure canonico, secundum quod potest appellari ad Papam, omnis modis, & tunc tale statutum, prius impedit iurisdictionem superiorem, & valet: & cum hac iurisdictione intelligas Beauf. tract. de appellat. arr. 1. glof. 1. num. 8. tom. 3. fol. 482. & reliquos, si qui sint, dum forbant, quod ad conuassum, seu statutum, non possit appellari, non valet: & pro minori intelligentia vide, quæ post Rol. à Val. scripta infra q. 19. lib. 1. 48. a. 1.

55 EXTENDE I. In eo tantum possit appellari ad Papam, omnis iurisdictione mediata peragitur, vel, existit appellatum ad Papam, & Metropolitanus circumstant, tantum casus ad eum per uiam appellatio-

nis diuoluta, processit, talis processus sit nullus, & dicatur attentatus, vt refert, & sequitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. pend. ampl. 21. princ. sub. num. 3. & 4. tom. 5. fol. 357. EXTENDE IV. vt in terris, quæ sunt de temporalibus iurisdictione Ecclesiæ, procedat, etiam appellatio interponatur à sententia, lata à iudice seculari, quia possit ab ea appellari ad Papam, omisso modo, vt sentit Franch. in cnp. 7. si duobus. 5. de inq. num. 11. vers. ultimo tenentem ibi. sed aduerte, de appell.

Secus est in terris, quæ non sunt de temporalibus iurisdictione Ecclesiæ, vide infra num. 74. sub. lit. 2.

57 EXTENDE V. vt quæuis causa appellationis neque de sui natura, neque ex delatione veniat cognoscenda in Curia, tamen poterit appellans obtinere, causam committi in Curia, quando allegaret, & iuraret, quod non sperat, posse obtinere iustitiam in partibus, Abb. in cap. 64. nicolaus sub. num. 6. ibi ad unum tamen aduertit, Franch. num. 7. vers. tertio queritur, & Card. Alex. sub. num. 7. vers. habetis secundum, ibi. est tamen unus casus de appell.

58 DECLARAT eandem quæritur limitationem, vt causæ, quæ doliuoluntur ad Papam, si de prima instantia, siue per viam appellationis, omisso, vel non omisso modo, semper veniant cognoscendæ à delegatis, quibus Papa illas committit per Signaturam iustitiæ, & quandoque per Signaturam gratiæ, vt iurius, si se locus offerret, declarabimus: quare potest appellari ad ipsam Papam, omisso modo, non vt ipse cognoscatur de vrbibus, & iustitia appellationis, sed vt appellationis cognitionem ad iudicem competentem mediū deuioluat, sicut ex Glor. in l. 1. si quis in appellatione. ff. de appell. refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. in pract. sub. num. 55. & 56. fol. 8. quare, sicut olim Princeps, ad quem appellabatur, alijs occupatis non poterat vacare negotijs singulorum personarum, & cum ipsa haberet in Curia sua multos nobiles, & magnates ad consilia sua, aliquibus ex eis committeret, qui haberent de causarum appellationibus cognoscere, vt ex l. 32. principibus. C. de appellat. ait Paul. de Cast. in principio: ita etiam hodie, cum Papa alijs occupatus non possit ipse cognoscere, non satis est appellare ad Papam, sed oportet

ter ab eo infra legitimis temporibus extrahere commissionem causæ.

59. **DECLARA II.** extendendo eandem litem a iocem, vi appellacione interposita ad Papam, nisi ligam manus inferiorum, puta Metropolitanis, in eadem tract. de iur. cap. 1. num. 15. fol. 343.

60. **SVBDECLARA VI** Legatus de latere possit se intrinsecare, paribus consensibus, Gamba, tract. de iur. leg. de iur. lib. 8. q. 20. num. 201. fol. 212. & Gundif. Villad. eod. tract. q. 10. num. 43. fol. 264. omnes in tract. divers. tom. 13. par. 2. Vel si Legatus veller solvere causam instruite, & ad Pontificem remittere, Gamba, & Gundif. in locis supra proxime citatis: & quod Legatus Papæ etiam Cardinalis non possit se intrinsecare de appellacionibus, antea posuit ad Papam in preiudicium appellantis, sed tamen possit se ingerere extrajudicialiter, vt sic causam instructam ad Papam remittat, puta, examinando testes, & alia tendentia in faciliorem expeditionem causæ appellacionis, scribit Franch. in cap. 45. continuus. num. 4. no. 3. & sub num. 20. vers. item, adverte, de appell.

61. **EXTENDE** istam subdeclaramionem, vi, paribus consensibus, possit etiam cognoscere de causa appellacionis, quam ipse Legatus remississet ad Papam, Gamba, ubi supra q. 21. num. 103.

62. **DECLARA III.** extendendo, vt ad Papam, seu ad Imperatorem possit appellari, omisso medio, etiam sciens et ad discrepantiam aliorum superiorum, ad quos solum per errorem possit appellari, omisso medio, iuxta ea, quæ scripsi supra n. 21. & 22.

63. **SVBLIMITA I.** eandem quantam limitationem, vt non procedat in appellacione à senecariis àz à Papæ subdelegato, ita Papæ delegatus non integram causam, subdeleganti, sed aliquid sibi reuerusum, quia tunc non appellabatur ad Papam delegantem, sed ad delegatum subdelegantem, cap. 27. super excommunicatione, §. porro. & ibi Ant. de But. Abb. & Sylv. in principatum, 12. de offi. & potest. iud. deleg. & cap. 7. delegatus in fine. eod. in 6. & ibi Archid. sub num. 4. ibi. & no. quod ordo Abb. in cap. 66. de elec. l. 3. vers. quartus casus, no. 1. vt. in fallacia. & num. 19. & Transilvanit. 10. sub num. 25. fallax. idem Franch. in d. cap. 7. in dubio. §. denique. num. 3. ibi. sed diuina, iuxta legem, de appell. Papæ, in

pract. in form. appell. à sen. dalsiman gloss. 1. sub num. 10. fol. 405. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 3. sub num. 28. vel, quare differens, fol. 102. & par. 6. act. 2. principia verbo, & quandoque appellatur, sub num. 370.

fol. 311. & num. 386. vers. i. cetera, fol. 313 & quod ita teneam Decretista, & hoc procedat in eorum foros, iuxta Bar. in l. 1. §. ab eo. sub num. 1. & quis, & à quo appell. & quod hæc sit com. & conclusio testatur Maran. sub d. nu. 386. & quod sic communiter approbat, iuxta eum Abb. in d. §. porro, versus finem, & ita intelligas, quos citat q. seq. num. 31. & quod Cancellaria non de iudices appellat ad Papam à subdelegato delegati Papæ, dato non in totum, sicut ibi Io. Andr. in d. cap. 7. si delegatus in verbo, quæquid de offi. & potest. iud. de leg. in 6. referens, ita se habuisse à Domino Camano Episcopo, tunc Amilore & contradicendum, & ex Io. Andr. referribide Am. de But. sub num. 12. in fine.

Secus est quando delegatus nihil sibi censuauit iuxta ea, quæ scripsi q. seq. num. 34. vers. hinc à secundo.

64. Ratio huius sublimitationis est, quia delegatus Papæ gerit personam ipsius Papæ, unde, cum appellans habeat iudicium Papæ parati in personam delegati, qui subdelegatus, non debet audiri volens appellare ad Papam, quia, quod querit, habet ante oculos, vt scribit Io. Andr. in d. §. porro, sub num. 48. Ant. de But. num. 12. vers. 1. causæ autem quare hic non appellatur, & fastus, & clarius Abb. in fin. & in cap. 18. cum be. & oldns. versus finem, vers. vltimo extra. sub num. 40. de iur. de i. ind. Et quia in impertransi noua commissione esset necessarius labor, & feruens expensis, quæ debent curari in casu non necessario, vi considerat in. attinet proposito Abb. in d. §. porro, in vltimis verbis. & ex eo refert Felyn. ibide sub num. 13. in 2. fallens. in fin. quod videtur etiam probari ex ipsa §. porro, in vltimis verbis.

65. **RESTRINGE I.** istam sublimitationem, vt non procedat, quando pars appellata non exciperet, quia tunc appellatio, & processus, factus etiam Papæ, teneret, Archid. in d. cap. 7. si delegatus in fin. de offi. deleg. in 6. Businga, de elec. 22. à subdelegato, et sub n. 31. de appell. fol. 603. Rot. docet, 16. alias, 387. si res de offi. del. in num. Franch. in cap. 7. si duobus, §. denique. num. 9. in fine, & in cap. 66. de elec. l. 10. num. 25. à sen. & in n. 26. fallens. 2. de appell. Archid. in cap.

in cap. 27. super questionum. §. porro. num. 12. in fine. & nota. 13. fall. 1. de offic. & potest. iud. deleg. de Guid. Pap. docit. 43. 6. cum mater. a. q. 41. num. 29. in fine.

- 66 EXTENDE istam restrictionem, ut si subdelegatus de iure appellacioni, interpositæ ad Papam, omisso medio, & causa appellacionis sit inchoata, appellatio non contradicenter, delegatus non possit causam ad se reuocare. Balg. d. docit. 2. 1. à subsecutore. no. 1. & seqq. quæ refert, & sequitur Felyn. in cap. 27. super questionum. §. porro. litur. 6. sub num. 13. de offic. & potest. iud. deleg.

- 67 SVBEXTENDE hanc extensionem, ut procedat eo ipso, quod subdelegatus, cui in totum causa fuit subdelegata, de iure appellacioni, quia licet non debuisset deferre; tamen deferendo, repræsentat vires delegati, & ideo delegatus reuocare non possit delationem, cuius ipse delegatus subdelegasset cum clausula (donec duxerit reuocandum.) Franch. in cap. 66. dilecti. num. 27. verè recte intellige, de appell. qui loquitur sine ista consideratione, an causa appellacionis sit inchoata.

- 68 RESTRINGE II. ut non procedat quando subdelegatus, cui non in totum à delegato commissæ sue vires sunt, interueniens hæret, respiciendo exceptionem iurisdictionis, prout tenent ex more primi delegati, quod mortuus sit antequam subdelegatus inaperet procedere: quia ab ista interuentione appellabitur non ad ipsum delegatum subdelegatum, sed ad Papam, & sic omisso medio, cap. 24. si à subdelegato, de offic. del. in 6. & Franch. in cap. 66. dilecti. sub num. 8. vbi quanto intellige, de appell.

- 69 RESTRINGE III. quando appellatur à subdelegato delegati inferioris, quia possit, omisso medio, appellari ad Papam, ut scribit Felyn. in cap. 27. super questionum. §. porro. sub num. 13. fall. 3. & fatus Abb. num. 4. in fine de offic. & potest. iud. deleg. sed ad ius fatus, & clausus idem Abb. in cap. 28. cum beroldus. veris fatus. verè ultimo ex istis num. 40. ubi quare concludit, de sent. de re iud. & quod à subdelegato delegati ad eum quæ à Papa possit de iure canonico appellari ad Papam, omisso medio, scribit Franch. in cap. 66. dilecti. num. 29. verè sexto intellige de appell.

- 70 RESTRINGE IV. ut non procedat in Curia Romana, quia in ea potest à

subdelegato appellari ad Papam, quamvis delegatus Papæ non in totum subdelegatus sit, & ratio est, quia, cum causa est delegata in Curia, & in eadem de quo recommittitur, non considerantur labores, & expensæ in impetrandâ noua commissione, quia quantum subijs expeditur commissio in Curia, sed pro imperando iudice extra Curiam, expendantur vltra scuta tria, & propter istam rationem tenet Ant. de Butr. in cap. 27. super questionum. §. porro. sub num. 12. verè causa autem de offic. deleg. tenet sub verbo fortè hanc restrictionem seruam de stylo in Curia.

- 71 DECLARA istam restrictionem, ut sit verè, si sit stylus, alias nō, quia licet causa tractaretur in Curia, tamen adhuc in ea habet locum ratio expensarum commissionis, prout poss. Imol. quem citat, scribit Felyn. in d. §. porro. sub num. 13. fall. 2.

- 72 RESTRINGE V. ut non procedat quando Papa delegasset appellacione remota, quia tunc appellaretur ad Papam, & non ad delegatum subdelegatum, quoniam delegatus non subdelegasset in totam, Specul. tit. de appell. §. nunc tractemus. sub num. 7. & 8. dicens, si de iure de facto in Curia Romana, licet fieri non deberet.

- Contra istam restrictionem (quod minus debet appellari ad delegatum) tenent alij, ut testantur ista Specul. sub d. num. 7. & tenet Gloss. in cap. 27. super questionum. §. porro. in verbo. ita tamen sit et in fine. de off. deleg. dicens, veritas est, quod prius dixi appellandum scilicet esse ad delegatum, Abb. in d. §. porro. sub num. 4. ibi. & hanc opin. Io. And. ibi. etiam num. 47. veris finem ibi, vbi ergo hæc duo concludunt. & quod ita tenent Io. And. & communiter 1. Doct. ad iterum Abb. in cap. 28. cum beroldus. sub num. 40. verè vitem extra. ubi verè quæ ro. de sent. & re iud. licet in preter soluat contrarium, adducunt contra illa tenent, dū scribit, quod illud contrarium de appellando ad delegatum, qui subdelegat, & non ad Papam procedit in subdelegato Papæ, dato cum clausula, appellacione remota, hæcque opinio videtur placere Specularari d. §. nunc tractemus. sub num. 8. dum reprobat intellectum, quem tenentes restrictionem, dant ad d. §. porro. de iure hæc opinio communis contra restrictionem satis probatur ex d. §. porro. in illis verbis. Cum autem sibi aliquis de iurisdictione referat, si causa sit

*Ita si appellations remota commissa, non ad ius sed ad competeret de iure appellari, ob quem iura bene hanc opinionem tenent exli-Hostienf. sed errant in potest, dum propter eundem tenent remota contra extensionem infra scriptam.*

¶ Nec obstat responsio, quam tenentes restrictionem, afferunt hinc textum, quod Papa, scribens eo loci non ad se, sed ad delegatum posse appellari de iure, intelligat de iure communi, quia appellations iuris intelligitur ius commune, secus de iure speciali.

¶ Quia huc responsio est diuinius, & contra textum in cap. 7. si delegatus de off. & potest. iudic. deleg. in 6. & merito propterea huc responsio displicet Speculatori, ut dixi.

73. **RETENTA** hac opinione contra restrictionem.

¶ **EXTENDE** eam, ut procedat etiam si delegatus non fuisset causa commissa, appellatione remota, quia adhuc ad eum esset appellandum, si non subdelegasset in totum.

Gloss. in cap. 17 super questionem. §. potest in verbo, si causa sit eide off. & potest. iudic. deleg. & ibidem Innoc. in verbo appellatum, num. 8. Ioan. And. sub no. 47. Ant. de Butr. verfo. oppo. 4. sub num. 11. & Abb. sub no.

¶ **¶** Vbi testatur etiam de communi, & probatur ex re in cap. 7. si delegatus de off. & potest. iudic. deleg. in 6. vbi, nulla facta distinctione, an sit delegatus appellations remota, vel simpliciter, dicitur, quod appellatur ad delegatum.

Contra extensionem facit text. in d. §. potest. inducendo eum à contrario in illis verbis, relatis supra num. precedenti, & ita per illum textum tenent Hostienf. arbitror, quod huc sit vna de virtutibus dictæ clause (appellatione remota) & quod ideo allegata Gloss. dextrate textum in d. §. potest. dum addit (maximè.)

¶ Non recedas ab extensione: Primo, quia opinio contra extensionem non placuit Gloss. nec Innoc. supra citatis, cui displicet etiam adductum argumentum de contrariis sensu, & Hostienfem reprobant in hoc Ant. de Butr. & Abb. supra citati: Secundo, quia ista clause (appellatione remota) hodie confertur appellata in omnibus litteris propter cap. vñ debitor de appell. iuxta ea, que considerant

74. **SVBLIMITA** IL eadem questionem

limitationem, ut non procedat extra statum Ecclesiasticum in temporalibus; quia cum Papa non intendat ordinariorem iurisdictionem proindicare per ea, que ipse Pontifex scribit in cap. 13 nouit de iudic. in illis verbis, non potest aliquis quod iurisdictionem alibi Rig. Francorum periturus, qui iurare intendamus, &c. non eum intendimus idcirco de fundo, cuius ad ipsum spectat iudicium, & factum, que recte, & sequens. Item infra num. 82. & quæst. seq. num. 153. 154. & 155. & supra num. 34. in fine, & ideo non admittit eiusmodi appellationes, nisi in casu non inueniente iustitie, & quando talia remedia iudicialia in eo statu deficiunt, sequitur, ut non possit appellari, omnino nectio, sed sine necessitate prius excutienda, omnia media iuxta ea, que scribit Innoc. in cap. 1. licet ex suscepto, num. 1. in verbo, vacante, & num. 2. & 4. in fine verfo. & ipse ius de fus. comp. quem refert, & sequitur Franc. Arr. tract. de bell. & eius iust. num. 2. 6. tom. 1. fol. 335. & Leonar. in addit. ad Pract. Papien. in form. appell. à sent. dist. in gloss. ad quemcumque in verbo appellare, fol. 4. 6. sunt enim distincte iurisdictiones inter Papam, & Imperatorem, & vna nō se intrinsecit in iurisdictionem alterius, d. cap. noui de iudic. Dec. in cap. 7. si ditoribus, noi. 5. num. 8. de appell. & Mandos. tract. de inhab. q. 47. num. 6. tom. 4. fol. 94. & in casu huius sublimitationis loquitur Franch. in d. cap. 7. si duobus. S. denique, num. 11. verfo. vltimo tenementi de appell. quem etiam citat infra num. 113. limita. 9. verfo. contra hanc, dum inquit, quod grauius à iudice seculari non potest ialem iniusticiam deducere ad Papam etiam per viam appellationis, cum a iudice laico sit gradum appellandum ad eius superiorem: & postea limitat hoc, venon procedat in terris, que sunt de temporalis iurisdictione Ecclesiæ.

75. **INFERO**, quod ex ista sublimitatione domini temporales, quorum domina non sunt de temporalis iurisdictione Ecclesiæ, sunt occasione prohibendi suis vassallis, ne in prima, aut secunda instantia, neque in alia recurrant ad Curiam Romanam, & litigantibus in ea prohibent, ut deficiant, & litigent in eorum foro, ut recte supra num. 33. & 34. & 35. & sciendo hoc, non credant, se id facere de facto, prout de facto fieri solent Mart. ches. tract. de commiss. par. 2. in commissione appellat. cap. 1. num. 4. fol. 212 sed possunt

-sua credere, si facere de iure eo tantum respectu, quod si ipsemet Pontifex non intendit præiudicare ordinariorum iurisdictioni, & vult, ut qualibet viarius iure suo - et si enim omne imperium, tam in spiritualibus, quam in temporalibus fuerit translatum in Christum: soli enim Christus Rex, & Sacerdos, ut retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 11. num. 6. & 7. & ideo Pontifex, qui est eius Via iustus, retinet habitum iurisdictionem temporalem vtriusque, ut declaravi d. cap. 11. num. 10. & quæ etiam extra statum ecclesiasticum, ut ex Restitu. Cassal. retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 9. sub num. 736. vult. ad se undam, tamen hanc habituali iurisdictione non deducit nunquam ad actum, ut ipsemet exerceat, nisi ex causa, quæ in Pontifici e semper est presumenda, ut dixi d. cap. 9. sub num. 736. & ideo non vult nunquam præiudicare ordinariorum iurisdictioni per ea, quæ dixi num. præcedent. & patet ex dispositione sui Concilii Tridentini, de quo scripsi infra q. 15. num. 277. & seqq. de eo modo, quo Barones subditi Regis, possunt prohibere suis vassillis, ne accedant ad Curiam regiam, ut scribitur Ducibus, quos citavi supra num. 3. possunt adgredi, quod eodem modo prohibeant, ne in temporalibus accedant ad Curiam Papæ, quia hæc verisimiliter est de mente Papæ.

76. **EXTENDE I.** istam sublimitationem, ut procedat eisdem Civitate Parmæ, in Regno Neap. & in Regno Apulæ, & procedebat etiam in Curia Ferrariæ, quando detinebatur in fœdum à Benetis. Ducibus Estensis, quia licet prædicta loca sui de iurisdictione temporali ecclesiæ, vi mox dictam, tamen Papa, & Sancta Sedes Apostolica non intendit illi fœdatoris iurisdictionem concessit assensu: quare à sententiâ Sacri Consilii Neap. nõ haberi recursus ad Papam, nisi contra rationem iniusticiæ, & causæ esse magnæ, quia de vna Baronis, vel de vno magna citra, vel de maiori parte baronum, vel de crimine capitali, ut retuli, & sequutus sum infra q. 16. limit. 1. vult. restringe. num. 3. & sic præmissa secunda sublimitatio servatur etiam in locis mediæ subiectis.

77. Nec obstat, quod iura canonica sint servanda in illis locis, ex quibus sunt de iurisdictione ecclesiastica, vi, loquendo de Civitate Ferrariæ, scribitur Dec. 1. cons. 97. in casu proposito. in principio, & Benet. de iur. 79. mora lre. num. 1. & abj. quos refert, & sequi-

tus Contard. in l. unica, limit. f. num. 11. & si de momen. poss. & loquendo de Civitate Parmæ, scribit eod. num. 11. & de Civitate Aquilæ, & de toto Regno Neapolitano à ribus Corn. cons. 90. in causâ veniente. col. 3. sub num. 7. ibi. quia ex pacto apposito. lib. 4. quoniam similiter refert, & sequitur Contard. d. limit. 3. nu. 12. & quod Regni Neapolitanum sit fœdum Sedes Apostolicæ, innuit etiam lib. præced. cap. 9. sub int. 736. vult. ad secundum, & sus canoniam disponat quod possit appellari ad Papam, omisso medio.

Quia, concedendo omnia, resp. quod extensio nimirum investituræ, secundum quam non debet fœdatorius investitus præiuri iurisdictione secundariorum iurisdictionem adducta, ergo in contrarium procedunt in officialibus, & ministris, qui non habent iurisdictionem, & administrationem temporalem perpetuam iure proprio, prout sunt Episcopi, Archiepiscopi, Vicarii, & similes; quia ab illis potest appellari ad Papam, omisso medio, si cui est in Ducibus, & similibus investitis eodem, & mixto imperio, tamen primariis, quæ secundariorum iurisdictionem, quia ab illis non debet appellari per saltum, hæc ut præterea iurisdictione, cum Papa non intendat infirmari iurisdictionem præiudicare.

Ceterum, ut ostendat reuertat ad id, quod dicebatur, Regnum Neap. esse de iurisdictione temporalis ecclesiæ, hoc scribit Corn. & Contar. supra citati, & hæc Martin. Frecc. tract. de subiectis. lib. 1. rubr. de antiquis stat. reg. sub num. 14. vult. postquam, & num. seqq. fol. 59. & seqq. vult. inter alia refert, Constantinum Imperatorem donasse universum occidentem, referens sibi solum Verbum Neap. pro Camera Imperij: de Regno Apulæ, quod sit fœdum Ecclesiæ, scripsi lib. præced. cap. 9. num. 1696.

78. **DECLARA I.** istam sublimitationem, dum dicitur, appellationem non admitti, nisi in casu non inveniatur iustitiae, ut iusticiam non laudemus dicamus, quando notoria constat de iniustitia secundum ea, quæ scribit Dec. in rubr. q. 5. num. 38. & 41. & in cap. 7. si duobus. num. 11. de appell. alias enim quilibet post lætas contra se tres conformiter adhuc appellaret ad Papam sub prætextu non inveniatur iustitiae.

79. **DECLARA II.** ut procedat quando propter difficultatem variatur questio inter iudices, Innoc. in cap. 1. hoc est suscepro. sub num. 3. in verbo. imperio. de for.

comp.

comp. vel quia inferiores non possunt de facto exequi sententias, Innoc. vbi supra. sub num. 4.

- 20 **DECLARA III.** vna cum Innocentio in d. cap. licet ex suscepto. num. 1. de for. comp. vt in casu, quo Princeps secularis impediretur ministrare iustitiam propter duriciam subditorum, Papa non apponat in eius iurisdictionem manum, auocando ad se causas, vel iurisdictionem, sed ipsam Principem adiunaret, vt posset subditorum rebellionem domare.

- 61 **SVBDECLARA** has declarationes, vt præcis eas non admittat, nisi in causis archid. inter magnates, & potentes, ex quorum discordia posset oriri perturbatio multorum iuxta ea, quæ scripsi lib. preced. cap. 2. num. 2. 4.

- 82 **SVBLIMITA III.** vt hæc limitatio non feruetur in causis, quæ cognoscuntur hic in Curia, quia Papa non admittit appellationes, si extant iudices mediarii appellationum, ideoque Signatura iustitiæ criminis commissiōes non signat iuxta ea, quæ declarauit q. seq. num. 1. 54.

Confirmatur hæc sublimitatio, quia Papa non presumitur in ista Signatura iustitiæ concedere aliquid in præiudicium alicuius, Staph. tract. de signat. litterarum. rubr. de signat. contra d. l. in al. num. 6. vers. constat, & ideo ista Signatura non refertur in præiudicium ordinatorum: quare vbi materia tangit Cameram, Signatura dicitur. *Videat Camera.* Vbi tangit religionem, *Videat Promissor*; quia ipse est verus, & legitimus ordinarius illorum de illa religione: & eodem modo vbi tangitur officia Papæ, Signatura dicitur. *Videat Domini Secretarij*, quia ordo ecclesiasticus confunditur, si vnicuique sua iurisdicção non feruetur, Staph. d. rubr. de signat. contra d. l. in al. num. 7. & 8. vers. similiter. fol. 187. in impensis Romæ anno 1587.

- 83 **SVBLIMITA IV.** generaliter, vt quauis possit appellari ad Papam, omisso medio, tamen Papa, instanti e appellato, remittit causam ad suum iudicem iuxta ea, quæ scribunt Archidiacon. in cap. 7. si delegatus, in fine. de off. & potest. iud. deleg. in 6. dist. de off. 21. & subexecutor, num. 5. in fine. de appell. Ant. de Butr. in cap. 66. dilecti. sub num. 6. de appell. Abb. in cap. 18. cum bertoldus, versus finem, vltimo extra. num. 40. de sent. & re iud. Afflicti, in

conf. Neap. cum noua. num. 6. lib. 1. & Guid. Papa. decis. 436. cum materia. q. 4. i. num. 49. dicens, quod si appellans peccat, se remittit iudici mediato, debet remitti, quod idem sentit Rebuff. tract. de appell. art. 2. glof. vna. num. 9. 1. & 12. tom. 3. fol. 487. & 488. dicens, ex regula appellandum esse gradatim, & omisso medio, causam ad iudicem suum esse remittendam, etiam si ad Papam appellatū fuerit, nisi partes non petere remitti.

- 84 **DECLARA I.** hæc sublimitationem, vt non procedat quando Princeps, seu Curia suppressa videretur causam rationabilem, per quam deberet redire causam, quia tunc potest eam retinere, Rebuff. d. art. 2. glof. vna. num. 17. fol. 488.

- 85 **SVBDECLARA** hæc declarationem, vt in Regno Franciæ stetur consuetudinibus Consistoriorum, & Parliamentorum antea habent iustum causam non remittendi causas appellationis, interpositarum ad ea, omisis mediis, Rebuff. tract. de appell. 3. glof. vna. num. 1. tom. 3. fol. 489.

- 86 **INFERO** ex ista subdeclaratione, non posse reclamari ab ista non remissione, Rebuff. ead. glof. vna. num. 3. quem etiam retuli, & sequor sum infra q. 17. limit. 1. 3. sub num. 3.

- 87 **DECLARA II.** vt hæc remissio in Regno Franciæ fiat expensis appellantis, nisi iustici appellatum a iudice non Regio ad Curiam, quia tunc fieret remissio sine expensis, vt testatur Rebuff. tract. de appell. art. 2. glof. vna. num. 2. & 3. tom. 3. fol. 487. & quod is, qui appellat, omisso medio, expensas non enadai, scribit Rebuff. tract. de appell. art. 9. glof. vna. num. 2. 4. tom. 3. fol. 509. Nos tamen hic in Vrbe, quicquid sit de stylo Franciæ, videmus expeditiones remissioni & causæ fieri expensis appellati, petentis remissionem, quia hic in Vrbe potest appellari, omisso medio, quod si non potest, deberet fieri expensis appellantis.

- 88 **LIMITA V.** quando appellatur à iudice, qui habet iurisdictionem à potestate ecclesiastica, quia potest ab eo appellari secundum canones, omisso medio, vt scribunt Spec. Nicell. Gamb. & Gail. quos citauit, & declarauit supra num. 15. ampl. 1. vers. contra. & vers. retenta. & infra no. 92. vbi vide.

- 89 **SVBLIMITA** hæc limitationem, vt procedat in his, qui habent iurisdictionem spiritualem, & in his, qui habent iurisdictionem temporalem sine inuirtutura perpe-

tuz in iudiciis, prout sunt Gubernatores, alijque officiales ad tempus, quia ab istis potest appellari ad superiorem omisso medio.

- 90 **IN FERO** ex hac limitatione, & sublimitatione, bonum esse praxim, quam tenet Tribunal Auditoris Camere in administrandis appellationibus de partibus iurata. Statum Ecclesiasticum, omnis medijs, id est, omisis iudicibus secundarum causarum, & appellationum, qui ibidem essent, quae praxis hodie habet coherentiam, & robur a facultatibus, concessis à Gregorio XIV. Auditori Camere, prout in eis legitur num. 9. quare tu, qui versatus es foris in iurisdictione Gubernatoris Campaniae, & Maritimae, nosti forsan, quod à sententijs, lris per Gubernatores Civitatem Campaniae potest appellari ad Audientiam Camere, omisso Gubernatore generali, habente residentiam in terra Prohibitionis; habet enim Auditor Camere iurisdictionem secundarum causarum cumulatim, non obstantibus istis, quae forsan existerent in contrarium in illis locis iuxta ea, quae scripsi supra num. 54. vers. extendende 2. & q. sequentium, 113.

Aduerte obiter, quod Auditor Camere non debet recipere appellationes de partibus, nisi cum clausula expressa, quatenus à sententia diffinitiva, vel vim diffinitivae habente appellatum sit, sic disponentibus bullis 74. Pij IV. reformatio tribunalis Auditoris Camere, vers. deinde non recipiat, fol. 755. & Pij V. quibus etiam citavi supra lib. 1. cap. 22. sub num. 2.

- 91 **EXTENDE** istam illationem, ut neque Signatura solet isto casu rescindere, contra Tribunal Auditoris Camere, & remittere causam appellationis ad iudices de partibus, nisi forsan ageretur de re moti velotis.

- 92 **LIMITA VI.** ut non procedat de iure canonico, quia potest appellari ad Papam, & ad multos alios, omisso medio, ut scripsi supra num. 88. limit. preced. & infra num. 103. & seqq. quare hac limitatio restringitur ad personas, de quibus egi num. citatis.

- 93 **LIMITA VII.** si extaret consuetudo appellandi, omisso medio, cap. 7. referente, cum ibi not. de praeben. ubi praebiter à sententia Archidiaconi appellavit ad Archiepiscopum, & deinde, cum idem praebiter excommunicaretur ab eodem Archidia-

cono, appellavit ad Papam, si quae veraque, vix appellavit, omisso medio, Soccin. reg. 23. fol. 6. Abb. in cap. 66. dilecti. il 3. num. 9. vers. secundus casus, Franch. in 2. limit. num. 14. & Dec. filla. num. 15. & seq. de appell. item Dec. in d. cap. referente num. 8. de praeben. Franch. in rubr. num. 7. vers. de accidentibus de appell. & in cap. 3. romana. S. ab archidiaconis, num. 4. limit. 1. & ibidem Gemina. num. 3. vers. nota quod consuetudo de appell. in 6. Felyn. in cap. 37. super. S. potest. sub nn. 14. vers. item falsi nisi consuetudo de offic. & potest. iud. deleg. Maran. in suo specul. par. 6. acta 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 5. num. 374. fol. 512. Missig. in sing. observat. ceter. 1. observ. 67. in fine de Rebus. tract. de appell. art. 2. gloss. vna. num. 16. tom. 3. fol. 488. & de quod valeat consuetudo, ut a iudice seculari in omni loco, & in omni foro appellare ad ecclesiasticum, omisso medio, cum consuetudo deferat in appellandi ad eum, qui alias non esset iudex illius appellacionis, scripsi Franch. in cap. 7. si duobus. S. denique. nom. 12. & 13. limit. 2. de appell.

Ratio est, quia quod non possit appellari, omisso medio, est de accidentibus appellacionis, idcirco valet consuetudo, Abb. in rubr. col. 1. sub num. 2. de appell. & quod soles ordo appellandi ad maiorem sit de substantia appellacionis, sed ordo appellandi gradatim non sit de substantia, sed de circumstantijs, scripsi, loquendo de appellacione interposita per errorem ad superiorem, omisso medio, Ang. Aret. in l. 1. S. si quis in appellacione. sub nn. 10. vers. subdit tamen. ff. de appell. & reliz.

- 94 **EXTENDE I.** hanc limitationem ut procedat etiam in praesumptione, quia potest praescribi, ut appellentur ad superiorem, omisso medio, Franch. in d. cap. 66. dilecti. limit. 2. num. 14. & in cap. 3. romana. S. ab archidiaconis. sub num. 4. limit. 3. de appell. in 6. sed hac extensio est eadem cum limitatione.

- 95 **EXTENDE II.** ut habeat locum etiam in privilegio, quia valet privilegium, quod possit appellari, omisso medio, Franch. d. cap. 66. dilecti. num. 15. de appell. & in cap. 3. romana. S. ab archidiaconis. sub num. 4. limit. 2. de appell. in 6. & Rebus. d. art. 2. gloss. vna. num. 16. dicente, quod in praxi tamen servatur, ut privilegium non possit, si non fuerit confirmatum.



96. **LIMITA VIII.** quando appellare-  
tur per errorem, & omisso medio, quia tunc  
appellatio non efficit inuicilis l. r. §. si quis in  
in appellatio, & de Bar. num. 1. & §. de  
appell. Guid. de Suzar. tract. de ord. iudic.  
num. 119. tom. 3. par. 1. fol. 38. Azonius  
summa. C. de appell. mun. 19. ubi. quid autem  
spei. de appell. §. uxor tractatus, num.  
14. vers. quid sit per errorem. Archid. in cap.  
7. anteriorum, num. 19. 2. q. 6. ap. n. in  
pract. in form. appellat. à sent. dist. in glof.  
& ad quemcunque. fol. 41. Jo. Ferrar. tract.  
de appell. lib. 2. cap. 5. lib. n. r. 39. tom. 5. fol.  
69. Luc. Pat. in pract. caput. lib. 5. cap. r.  
nu. 16. vers. si finitio enim r. ad appellatio  
non nocet, Cemo in cap. 3. romana. sub nu.  
8. de appell. tu 6. quia intelligit in effectu  
de uoluntaria causa ad iudicem competentem,  
ut scribit Abb. in rap. 66. dilecti. il. 3. sub  
num. 8. & Franch. sub num. r. 3. ut t. ad arte  
tamen. & vers. concludit ergo. ibi. si verò ap-  
pelle n. r. de appell. & quod appellatio non  
r. iudicatur deserta, quando per errorem fuit  
interposita ad iudicem iurisdictionem superio-  
rem, & ideo sit remittenda ad iudicem me-  
diatum, qui de illa cognoscet, scribit Guid.  
Pap. r. r. de appell. q. 43. num. 35. fol. 59.  
Ratio secundum Bar. in d. num. 5. & Jo.  
Ferrar. d. cap. 5. sub num. r. 39. tom. 5. fol.  
69. est quia, quod plus est utique tantum  
est: quare appellando ad maiorem videretur  
appellare ad minorem: si sit ap-  
pellatum ad minorem, quia quamvis per erro-  
rem, tamen appellatio efficit nulla, ut plumbus  
notatis, scribit supra q. 2. uxor. 12. vel ratio  
est, quia ex Ang. Arret. retuli supra num.  
92. in fine, ubi videas: secus tamen esset si  
appellatur, omisso medio si sciretur, quia erit  
nulla.

97. **EXTENDE I.** hanc limitationem,  
ut sit vera etiam si appelletur ad iudicem in-  
feriorem Inj. error, quia nihilominus sit  
si ignoranter appellatum, omisso medio, re-  
ror excusat, Franch. sub d. num. r. 3. vers. con-  
clude ergo.

**EXTENDE II.** ut sicut appellatio,  
interposita ad superiorem, omisso medio per  
errorem, non nocet iuxta ex, quæ se ipsi nu.  
præcedunt: ita etiam non nocet si sit per  
errorem interposita ad æqualem superiori  
mediato, ad quem erat appellandum, Guid.  
de Suzar. Az. & Archid. quos retuli, & se-  
quimus sum supra q. 2. nu. r. 7. & declarant ap-  
perius Paul. de Castr. in l. r. §. si quis in ap-

pellatione, num. 2. & Ang. Arret. sub num. 8.  
versus suum, vers. in ea glof. in sue. dist. ap-  
pel. & relar.

**DECLARA** eandem limitationem,  
ut appellatio ignoranter interposita ad su-  
perioiorem, omisso medio, non sit inuicilis,  
dummodo ille superior sit sobalrematus iu-  
dici à quo, ut declarat Anch. in cap. 3. ro-  
mana. sub nu. 6. vers. quando de quibusdā. de  
appell. in 6. seu dummodo sit error transgre-  
ssionis graduum, & non error potestatis, quia  
esset incompetens, & ideo appellatio non  
valeret, Ang. Arret. in l. r. §. si quis in ap-  
pellatione, sub num. 7. ff. de appell. & relar.  
ut puta, si t. d. r. appellare ad Archid. epi-  
scopum Ravennatem, & appellas ad Patriar-  
cham Constantinopolitanum, quia hæc ap-  
pellatio non tenet, Anch. ubi supra.

98. **UTILITAS** huius limitationis, &  
extensionis erit, quia interim non curret in-  
stantia appellatiois. Folluere, quem retuli,  
& sequutus sum supra sub uxor. 13. vers. sed  
secundum. & tenet Guid. Pap. ubi supra,  
dum ait, appellacionem non fore desertam.  
Difficilis superest, quomodo constabit,  
fuisse appellatum per errorem, cum possit  
appellare, si tenet, & malitiose appellare,  
ut magis defatigaret appellat. vel quia  
coram illo superiore haberet aliquæ fauorē.

Hæc diffinitio, quam nemo, quem viderim,  
ante me excusauit, respondeo, quod li-  
cet appellare sciens, & malitiose ad desi-  
gnatum, tamen erraret in eo, quod crederet  
talem appellacionem esse validā, & hinc er-  
ror presumatur, & non quod voluerit nulliter  
appellare, vel, quod fuerit adeo malitiosus,  
ut excogitauerit hæc erroris præsumptionē.

99. **LIMITA IX.** in Regno Nrap. quia  
ibi potest, omisso medio, appellari à quocum-  
que iudice ad Regiam, vel ad magnam Cur-  
iam Vicarie ex dispositione, rui. 51. & ibi  
notat Caran. num. r. & 2. & ex constitut.  
appellacionum tempora. lib. 2. fol. 192. &  
constitutum nouum. lib. r. & ibi glof. col. 2. in  
p. ruc. in verbo. sed ad r. claudendum. fol. 99.  
& Afflic. uor. 3. num. 6. fol. 203. And. de  
Ifern. in constit. officiorum. lib. 6. lib. r. fol.  
83. & Afflic. sub num. r. 3. ibi. fallit in hoc  
regno. & Maran. in suo 1. per. par. 6. 2. 2.  
prin. ip. in verbo. & quandoque appellatur.  
limit. 8. num. 377. fol. 5 r. 2. & num. 398. in  
10. reg. fol. 514.

100. **SUBLIMITA I.** istam limitationem,  
ut Regia, seu Magna Curia non cognos-

scat, sed remittat causā appellationis ad iudicem medium, qui est *Præfex Preiudicæ*, quædā pars fuit pro remissione causæ, sicut ex *Afflicti*, referi, & sequitur *Carao*. d. rit. 52. sub num. 2. adde, quæ scripti q. seq. num. 120. ver. *Exemplifica*.

101. **SUBLIMITA II.** quando ex consuetudine, vel ex privilegio extaret iudex secundarius causarum, quod bene servatur in Baronibus, qui habent secundas, & tertias causas, ut scribit *Caray*, d. rit. 52. sub nu. 2. ibi, secundo limita, de quibus Baronibus, habentibus secundas, & tertias causas, mentionem feci supra lib. 3. cap. 66. sub num. 5. ver. *Si verò*.

102. **LIMITA X.** in scholari, quia is potest, omisso medio, appellare a quocunque iudice inferiore ad iudicem superiorem, nunc habita. *C. de filio pro par.* & ibi *Nicol. de Neap.* & *Bal.* col. 4. ver. sequitur. num. 1. 4. *Franch.* in cap. 7. si duobus. 5. denique, sub num. 10. & 11. de appell. *Felyn.* in cap. 27. super questione num. 5. porro, num. 1. 4. in vit. fall. de off. & potest. iud. deleg. Dec. in cap. 66. dilecti. lib. 3. num. 19. de appell. *Martin. Land.* tra. de princip. q. 42. 5. num. 16. fol. 210. *Soc.* reg. 23. fallen. 5. *Maran.* in suo spec. par. 6. in d. verbo, & quandoque appellatur, limit. 3. num. 372. fol. 522. *Restaur.* *Castal.* tra. de impet. q. 95. num. 3. fol. 70. *Rebuff.* tra. de appellat. 2. glo. vna. num. 13. limit. 2. tom. 3. fol. 488. & iust. de priu. schol. priu. 164. num. 9. tom. 18. divers. fol. 60. & *Hou. Lut.* priu. 73. fol. 83. qui alios allegat, *Gregot.* *Tolosæ* q. de appell. lib. 4. cap. 13. sub num. 3. ver. *horatius* & ver. & *rebuff.* fol. 446. De privilegiis scholarum gymnasij aliorum Urbis circa forum in prima instaurata videtur *bullam* 2. *Bonifacij VIII.* fol. 33.

103. **LIMITA XI.** in Legato Papæ, quia ad eum potest appellari, omnis medijs, qui sunt in eius legatione, *Spec. tit. de appell. 5.* nunc tractetur, ver. & nunquid num. 1. 5. lib. 2. fol. 188. *Abb.* in cap. 66. dilecti. lib. 3. ver. *Extra* glo. vna. num. 12. & *Franch.* limit. 8. num. 22. de appell. varijs idem *Franch.* in cap. 7. si duobus. 5. denique, not. 2. sub num. 8. de appell. in cap. 3. romana. 5. ab archidiacono. sub num. 4. limit. 9. cod. tit. in 6. *Soc.* reg. 23. fall. 13. *Maran.* in suo specul. par. 6. act. 2. princ. in verbo, & quandoque appellatur, num. 371. fol. 512. *Gundiff.* *Villad.* tra. de legat. q. 3. num. 32. fol. 263. *Gamb.* de iust. leg. de iur. lib. 8. q. 22. num.

105. fol. 2. omnes in iust. divers. rit. 13. 2. par. 2. & de communi \* testatur *Abb.* vbi supra, & *Aug. Aret.* in l. 2. imperatores. num. 2. ff. de appell. & relat.

Ratio, quæ adducit *Gundiff.* loco citato, est duplex: prima, quia legatus gerit vices Papæ: secundum quia concurrat cū quolibet ordinario, & consequenter, inquit *Gundiff.* appellatur ad eum, tanquam ad ordinarium, sique habetur pro iudice mediato, id est, superiorem proximo.

Contra istam limitationem tenent *Io. & alij* quidam, ut testatur *Specul.* vbi supra, moti ex ratione, quod sit speciale in Papa, asserit tamē *Speculator*, limitationem servari de facto: contra eandem limitationem, statutum esse in concord. *Francie*, scilicet *Rebuff.* iust. de appellat. 2. glo. vna. num. 1. tom. 3. fol. 487.

104. **LIMITA XII.** in Patriarcha Constantinopolitano, & Alexandino, ad quos potest appellari, omisso medio, *Spec. tit. de appell. 5.* nunc tractemus, num. 1. 5. in fine & *Maran.* in suo spec. par. 6. in d. verbo, & quandoque appellatur, num. 371. & loquendo generaliter in quolibet Patriarcha, scilicet *Socin.* reg. 13. fall. vi. 14. *Franch.* in cap. 7. si duobus. 5. denique, not. 2. sub num. 8. & in cap. 66. dilecti. limit. 9. num. 24. de appell. in cap. 3. romana. 5. ab archidiacono. sub num. 4. limit. 2. cod. tit. in 6. *Felyo.* in cap. 27. super questione num. 5. porro, sub num. 14. de off. & pot. iud. deleg. & *Gamb.* tra. de iust. leg. de iur. lib. 8. q. 22. num. 106. vbi de communi \* opin. tom. 13. par. 2. fol. 212.

105. **LIMITA XIII.** quando pars appellata non opponit, quia tunc appellatio valet, omisso medio, vi ex *Gloss. Abb.* *Franch.* *Affl.* *Maran.* *Rebuff.* & alijs rebus, & sequitur sum supra num. 28. ver. contra istam, & quod appellatio, omisso medio, valet, ut si excipiat, ut scribit *Felyn.* in allegato. 5. porro, num. 1. 4. fallen. 2. de off. & potest. iud. deleg. & quod de iure canonico hoc limitatio sit veta, etiam si appellatus fuerit et appellasset, rebus, & sequitur sum supra num. 26. testifi. 3.

106. **LIMITA XIV.** quando concurrunt iurisdicō mediata, & immediata, vi puta, si appellatur ab aliquo Prelato, subdito Archidiacono, quod est subditi Episcopi, qui poterit appellari ad Papam, seu ad Episcopum, omisso Archidiacono, *Gond.* de *Baufau* cap.

cap. 28. anteriorum. sub num. 12. in 3. ca. si  
a. q. 6. Abb. in cap. 66. dilecti. il 3. vers. octa-  
vis casus. sub num. 14. & Franch. limit. 5.  
num. 19. de appellat. Socin. reg. 23. fall. 10.  
Fely. in cap. 27. super questionum. 5. por-  
rò. sub num. 14. de off. & potest. iud. deleg.  
Gemin. in cap. 3. romana. 5. ab archidia-  
conis. sub num. 4. ca. 4. & Franch. sub num. 4.  
limit. 6. de appellat. 6. quæ variant in exca-  
mplicatione huius limitationis.

- 107 **LIMITA XV.** quando Episcopus li-  
garet cum subdito, vi puta cum Clerico,  
quo casu eligeretur arbitri, & à sententia  
arbitrorum appellatur ad Papam, omisso mo-  
dio. Gemin. in cap. 3. romana. 5. ab archidia-  
conis. sub num. 4. vers. quanto quare. & Franch.  
sub num. 4. limit. 4. de appellat. 6. Socin.  
reg. 23. fall. 9. Maran. in suo specul. par. 6.  
a. 2. 2. princip. in verbo. & quandoque appel-  
latur. limit. 7. num. 376. fol. 512. & Breder.  
tract. de appell. par. 1. tit. 18. in verbo. ab  
arbitris. col. 207. Vel. (& est clarius exem-  
plum) quomodo Metropolitanus convenit sub-  
ditum sui suffraganei, id est, Episcopi coram  
ipso Episcopo, quia isto casu non appellatur  
ab Episcopo ad Metropolitanum, quia  
esset appellare ad aduersum, & ideo, omisso  
Metropolitano iudice superiori proximo, ap-  
pellatur ad superiorem Metropolitanum, vt  
scribitur Archid. in cap. 28. anteriorum.  
sub num. 13. in 2. ca. 6. Abb. in cap. 66.  
dilecti. il 3. vers. sextus casus. num. 23. &  
Franch. limit. 3. num. 17. & limit. 4. num. 18.  
de appell. Gemin. in cap. 3. romana. 5. ab  
archidiaconis. sub num. 4. ca. 4. & Franch. sub  
num. 4. limit. 6. de appellat. 6. Socin. reg. 23. fall.  
8. & Brederod. tract. de appellat. par. 1. tit. 18.  
in verbo. ab archiepiscopo. col. 207. & in  
verbo. ab episcopo. col. 203.

- 108 **RESTRINGE** istam limitationem,  
dum dicit, quod sunt eligendi arbitri, & ab  
arbitris appellatur ad Papam, omisso Archie-  
piscopo, vt non habeat locum in appellatio-  
ne extrajudiciali interposita, ne ipse appel-  
lans turbetur in iure suo, quia isto casu pos-  
set Episcopus appellare ad proprium iudi-  
cem, sicque ad Archiepiscopum, quare licet  
Archiepiscopus, qui est Metropolitanus  
non sit iudex subditorum sui suffraganei,  
ideoque, si Episcopus velit consentire Deca-  
nem, super subditum, sint eligendi arbitri;  
tamen, si Episcopus appellat extrajudiciali-  
ter, seu componat super subditum super mo-  
lestatione, sibi à subdito illatis, quia appellare,

extrajudicialiter est conuenire, poterit ip-  
sum conuenire, seu appellare ad Metropol-  
itanum, sicque ad proprium iudicem appel-  
latus, & non appellatur. Abb. in cap. 53. dile-  
cti. not. 5. num. 7. 8. & 9. de appell. vbi exi-  
stimus hoc esse pulchrum, & singulare dictum.

Confirmatur hæc restrictio, quia si mole-  
stas extrajudicialiter, & ideo appellans, in-  
tentat vi defamatus remedium legis diffama-  
tarii, agit coram iudice suo, vt scribitur  
Alex. Rom. de alij, quos reuult, & sequens  
sum supra lib. 1. cap. 34. sub num. 43. vers.  
conuentionem. & Vrsil. in annot. ad Affl. decis.  
268. sub tit. 2. & de opinione communis re-  
stantur Vani. tract. nullit. rubi. de nullit. ex  
defect. processum. 65. tom. 4. fol. 416. &  
alij, quos similiter citauit d. num. 43. vers.  
conuentionem, & sequens sum citam lib. præ-  
ced. cap. 2. sub num. 187.

- 109 **LIMITA XVI.** quando appellatur à  
sententia arbitrorum electorum super reuoc-  
tione iudicis suspecti, quia appellatur si-  
militer ad Papam, & non gradatim: senten-  
tiam enim delegatus Pape cap. 11. ab arbitris,  
de offic. & potest. iud. deleg. 6. Spend. in  
de appellat. nunc tractatus. vers. sed ad quæ,  
num. 5. in fine. lib. 2. fol. 188. Abb. in cap.  
66. dilecti. il 3. vers. 7. casus. num. 14. de ap-  
pell. Fely. in cap. 27. super questionum. 5.  
porrò. sub num. 14. vers. item salit in arbit-  
ris. de off. & potest. iud. deleg. & Maran.  
in suo specul. d. limit. 7. num. 376. fol. 512.  
& quod à sententia eorum, qui sunt delega-  
ti a lege, appellatur ad Principem, tanquam  
ad delegatum, scribit Breder. tract. de ap-  
pellat. par. 1. tit. 15. col. 139. in tra. 6. vers. ap-  
pellatio à sententia.

- 110 **DECLARA** istam limitationem, vt  
procedat solius, quando est recusatus dele-  
gatus Pape, prout loquitur tex. in d. cap.  
11. ab arbitris. vel est recusatus ordinarius,  
à cuius sententia esset appellandum ad Pa-  
pam, secus quando recusat delegatus in-  
ferior, vel ordinarius, à cuius sententia non  
appellatur ad Papam, vt puta quando alle-  
gitur suspectus delegatus sicque, vel alterius  
Baronis, quia isto casu ab arbitris censet ap-  
pellandum esse ad Regem, seu Baronem, &c.
- 111 **LIMITA XVII.** quando superior  
proximas esse abiens longo impedimento  
detinens, quia tunc potest appellari ad su-  
periorem, omisso medio. Maran. in suo spec.  
par. 6. a. 2. princip. in verbo. & quandoque  
appellatur. limit. 10. num. 379. fol. 512. de

quod isto casu appellatur ad superiorem. Superioris impeditur: sed si impedimentum esset modico tempore duraturum, quia esset expectanda cessatio impedimenti, licet ibi Franch. in rubr. num. 40. vel quarto queratur de appell.

- 112 L I M I T A XVIII. quando vacat Imperium, quia tunc indistincte appellatur ad Papam, nullo medio, cap. 10. licet ex suscepto. & ibi Gloss. in verbo. vacante. de for. comp. Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. verum quia regula. num. 388. fol. 513.

- 113 L I M I T A XIX. in viduis, & pupillis, quia eis permittitur est appellare, omisso medio, Carau. super rit. 19. item quod procurator. num. 20. priuileg. 16. & Thef. Fossan. decif. 177. miserabiles. sup. 5. num. 8. & hoc limitatio procedit etiam in alijs personis miserabilibus; Rebuff. tract. de senen. prouil. art. 30. gloss. ult. num. 31. vers. duodecimo. tom. 1. fol. 298. & tract. de appell. art. 3. gl. vna. fall. 3. num. 14. tom. 3. fol. 488.

Contra hanc limitatorem videtur sacre quod scribit Franch. in cap. 7. in duobus. 6. denique an sine limit. ult. sub num. 15. & sub num. 11. voc. viduo. & euentu. de appell. ques. quod ecclesiasticus, clericus, vel miserabilis persona non possint à iudice seculari appellare ad Papam, & quod grauiter à iudice seculari non potest talem iurisdictionem deducere ad Papam etiam per viam appellatiouis, cum à iudice laico sit gradum appellandi ad eius superiorem.

Non recedat à limitatione, quia Franch. non dicit, quod miserabilis persona non possit appellare, omisso medio, sed solum dicit, quod non potest de suo foro transire ad aliud forum ductis specie per ea, quæ dixi supra num. 74. in fine, & clarius infra. num. 137.

- 114 A M P L I A obicit pro maiori intelligentia, & confirmatione eiusdem limitationis, ut sic videtur, alique personæ miserabiles possunt in secundâ instantia adire Principem per viam appellatiouis, omisso medio, ut dixi, etiam possunt, omisso medio, adire eum in prima instantia, quia eis nemo possit pro lite examinanda coherere in prima instantia etiam Principi, Couu. pract. qq. cap. 6. in principio, tamen pupillis, viduis, alijsque miserabilibus personis datum est priuilegium, ut possint agendo trahere reum extra propriam domum, & illam.

id est iuxta sustinuit conuenire in Carta Principis, omisso ordinario, l. vnica. C. quando impecc. in. pupil. &c. Rebuff. tract. de senen. prouil. art. 3. gloss. vlt. num. 20. vers. secundo quia, tom. 1. fol. 297. Marau. in suo spec. pac. 4. dist. 9. num. 294. fol. 176. Couu. d. cap. 6. in principio. & nu. 1. & cap. 7. nu. 1. Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 1. fall. 38. num. 40. & Thef. Fossan. d. decif. 177. num. 1. & seqq. hocque priuilegium videtur habere originem à iure diuino, quia habetur Exod. cap. 12. num. 22. & seqq. fol. 96. videtur, & pupillo non nocet si laicis sit, & exheredantur ad me, & ego audiam clamorem eorum, & indignabitur furor meus, percutiamque vos gladio, & erunt uxores vestre viduæ, & filij vestri pupilli, incrio Princeps, imitans Deum Principem omnium, sibi reseruatur cognitionem istarum personarum.

DECLARA hanc ampliationem, ut loco Principis suauitas eius suppleatur, Curiam, ut patet de iur. i. prou. loquuntur Rol. à Valle. conf. 76. pluribus. num. 35. & 36. lib. 1. & vel magnam Curiam Vicarie, seu Regiam Audi. num. in Regno Neap. prou. loquuntur Doctores Regnicolæ, etiam supra. num. 120. & 121. in fine, & sub num. 126. & Signaturam iustitiarum, & Auditoem Cameræ hic in Vrbe.

- 115 S V B A M P L I A eandem ampliationem ut videtur, pupillis, alijsque miserabilibus personæ non possint renuntiare priuilegio ductæ l. vnica. C. quan. imp. &c. Nou. 12. in silu. impr. lib. 6. sub num. 37. ibi. in autum procedit Vincen. de Franch. decif. 192. eo ipso. num. 7. Carau. super rit. 23. item si pupillus. nu. 4. Nat. cons. 590. circa prætentem. num. 15. Thef. Foss. decif. 177. miserabiles. sub nu. 2. Mareb. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 13. fol. 473. in secunda impressione, & ita tenent omnes, prout de communi opinio testatur Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 1. sub n. 40.

Rationem huius subampliationis varijs rationibus redditur: nam Rebuff. tract. de senen. prouil. art. 3. gl. vlt. in fine. num. 38. tom. 1. fol. 299. scribit, priuilegium, datum causis miseratiouis, non potest tolli per renuntiationem, factam à miserabilibus personis, quia facile, & modico dato, renuntiarent Vine. de Frauch. & Carau. supra proxime citati scribunt, quod cum hoc priuilegium sit concessum miseratiouis innotuit, si posset illi renuntiare, obiceretur misericordia, quod esset con-

tra bonos mores: Ego addo aliam rationem: quia hoc privilegium habet originem à iure diuino, ut dicitur suprà in ampliatione, quare sicut clerici non possunt renuntiare privilegio fori, quia est de iure diuino, ita neque, licet miserabiles persone.

- 116 SVBAMPLIA II. ut hoc privilegium habeat locum etiam in muliere nupta, quæ habent virum inuilem, quia dicitur vidua. Rebuff. d. tract. de sentent. promiss. art. 3. gloss. vlt. num. 3. vers. item vidua. tom. 1. fol. 195. Couar. pract. qq. cap. 7. sub num. 1. vers. est & in hoc. & Carau. super m. 19. item quod procurator. num. 22. ut puta si maritus sit exul, aut captus ab hostibus, vel damnatus ad ceteros, Couar. vbi supra.

Quod mulier, quæ diuortium fecit cum marito, dicitur vidua, & habet privilegium viduæ, vide Carau. d. m. 19. sub num. 21. vbi vidua etiam, nisi tamen delictum eius culpa fuerit sequens, quia delictum nemini potest imputari debet, Carau. eod. tit. 19. num. 22. in fine, & num. 23. & 24.

- 117 SVBAMPLIA III. ut habeat locum etiam in vidua diuite, Carau. super m. 19. item quod procurator. num. 9. Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 1. fall. 28. sub num. 40. Thef. Fossan. d. decil. 177. sub num. 2. vers. ampliat. & num. 3. dicens, Senatum Pedemontanum amplexum esse hanc opinionem, uti vetiorem, & Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 18. & 19. fol. 475. & 476. in secunda impressione, vbi recitat auctoritatis contrarij debet, Carau. hanc esse magis communem, & à Signatura approbatam.

- 118 SVBAMPLIA IV. ut procedat etiam si pupillus efficiatur maior post litem coeptam coram suppresso Magistratu, Thef. Fossan. d. decil. 177. num. 4. ampl. 2. & comprobatur ex sequenti extensione.

- 119 EXTENSIO istam subampliationem, ut procedat etiam in vidua, quæ ex causa iam coepa, nubet, quia causa adhuc debet remanere et coram iudice, quia vidua etiam causam ex privilegio viduæ, Thef. Fossan. vbi supra. & quod hæc extensio seruetur in practica, testatur, re disposita, Carau. super m. 23. in c. clericus. q. 4. sub num. 18. vers. scias tamen. vbi loquitur de vidua, nupta, vel mortua, vel quæ quædam remiserit.

Contra hanc extensionem vigentia argumenta adducit Carau. d. cit. 23. q. 4. num. 12. in fine, ibi contrarium ego. & num. 13.

& seqq. quibus argumentis adductis, assensit hanc opinionem contra extensionem esse, in puncto iuris veram, hancque eandem opinionem sequens videtur Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 18. in fine. & num. 19. fol. 478. in secunda impressione.

Ego non recedo ab extensione.

- 120 SVBAMPLIA V. ut procedat etiam si vidua, seu alia miserabilis persona coeperit iudicium coram ordinario, quia in huiusmodi poterit petere, se remitti ad Principem, Affl. in consil. Regn. rub. 37. statuimus. q. 13. num. 36. lib. 1. Narr. cont. 590. circa prefentem. sub num. 15. Neuz. d. lib. 6. num. 38. Carau. super m. 23. item si pupillus. num. 3. & seqq. & conclusiue num. 6. & sic. 233. item clericus. q. 2. num. 8. & seqq. & hanc esse de iure communis magis communem, opin. testatur, & sequitur Thef. Fossan. d. decil. 177. ampl. 4. num. 6. & quod vidua possit non solum eligere, sed etiam variare, scribunt Affl. vbi supra, & Franc. Scaglia. d. 230. num. 4.

Ratio huius sublimitationis est, quia privilegium concessio viduæ, pupillis, aliisque personis miserabilibus renuntiare non potest, testibus ijs, quos citavi, & sequens sum super cap. 175.

Contra hanc subampliationem tenenti dē Affl. d. consil. Regn. rub. 37. statuimus. q. 5. num. 24. vers. & aduerte. lib. 1. qui contra eius morem non satis accurate loquens, scribit, declinatoriam soli, à muliere, minore, & culico per ignorantiam iuris non oppositam ante litem contestationem, posse opponi etiam post litem contestatam, & istud non esse privilegium miserabilium personarum, & demum scribit, quod miserabilis persona potest opponere declinatoriam fori etiam post litem contestatam, si eam per errorem ondiste opponere antea, & consistit de errore aperte Couar. pract. qq. cap. 7. vers. siueq. sub num. 5. vers. non vbi lis. & Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 58. fol. 483. in secunda impressione.

Quid dicendum in isto articulo? in quo Couar. Carauit. Thef. Fossan. & Marchef. assigunt Affl. iudicium Couar. allegat contra Affl. citatum d. num. 24. & tamen Affl. in eo num. stat secum: Carauit. allegat eundem Affl. pro utraque opin. & cepten- dit eam: Thef. Fossan. allegat eundem Affl.

Quia

cum pro subampliatione, & Marchef. allegat eundem contra subampliationem. Breuiter non recedo à subampliatione.

**EXTENDE I.** eandem subampliationem, ut proci dicitur in iussu si fuerit contestata coram ordinario, quia adhuc potest iussu iudicis persona variare, & iudici ad iudicium ad tribunal Principis, prout in his terminis loquuntur expresse Narr. & Caran. citati supra in subampliatione, & etiam post causam apponitam, ut ex Notaz. refertur, & sequitur Caran. d. cit. 231. sub num. 4. si u post conclusum in causa, Caran. ibidem & d. cit. 233. sub num. 9.

- 121 **EXTENDE II.** ut sicut vidua, aliaque miserabilis persona potest declinare proprium iudicem ordinarium, & adue Principem, ut dixi in subampliatione; ita etiam possit se conuicso declinare iudicem sui domicilij, Aff. in consil. R. g. nob. 37. statutus. num. 14. vers. primum. lib. 1. & Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 1. sub num. 16. fol. 475. in secunda impressione, dicens, quod Signatura, iure suadi nredi hei ius fauorabilis iustitiam quando volumus aliquem iudicare ad Roen. Curiam, quam quando volumus remitti ad partes, & num. 37. in fin. fol. 478. dicens, ita fuisse resolutum in Signatura ad fauorem duorum viduarum, ad quas instantiam alij fuisse auocatum causam à Curia, & remissam ad partes, quamuis ageretur de iure patronatus.

Ratio huius extensionis potest esse, quia minor, vidua, pupillas, aliaque personae miserabiles non possunt per rescriptum Principis iudici ad iudicium extra domicilium suum, nisi lo rescripto sua mentio expressa de qualitate personae, Mil. in repet. in verbo. minor, in ultimo verbo. Ego inultio minus est dicendum, quod extrahe possint absque rescripto.

Contra hanc extensionem videtur apte tenere Caran. d. cit. 233. q. 2. sub num. 9. dicens, quod licet vidua, aliaque miserabilis persona possit ab ordinario, & de iudiciali domicilio variare ad tribunal Principis, & eadem in his terminis loquuntur Aff. Narr. & Thif. Fossin. citati in subampliatione tamen si quis est, inquit Caran. si uel variare de iudiciali Principis ad suum ordinarium, quia post licentiam contrariam non possit secundum ea, quae deducit, & credit in

veritate iuris.

Verum idem Caran. eod. cit. 233. sub num. 10. ibi bene verum ita scribit, in practica non seruari, & variationem his, & iet concedi cum à Curia domicilij, quam à magna Curia, & Regia Audiencia, & iudiciorum vidisse, viduas elegisse Regiam Audienciam, & postmodum variasse ad Curiam Baronis, & à Curia Baronis variasse iterum ad Regiam Audienciam, & fuisse admissas: sed Marchi. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 64. fol. 483. in secunda impressione scribit, variationem semel tantum esse permissam.

- 122 **SUBAMPLIA VI.** ut hoc privilegium extendatur ad liciticonsortes non miserabiles, Thif. Fossin. dec. 177. miserabilis s. ampl. 3. sub num. 4. & late Narr. conf. 590. circa praesentem. num. 16. & seqq. vers. attento videndum est. Marchi. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 21. fol. 477. & uia videtur sentire Couat. pract. qq. cap. 7. in fin. vers. solent autem si causa commode diuidi non possit.

- 123 **RESTRICTE** declarando hanc subampliationem, ut non procedat quando persona miserabilis non est principalis in causa, sed vni in tantum tertius pro suo interesse, ut puta in causa, quo veniret laudatus ab emptore; quia tunc nec ipsa, multoque minus liciticonsorti s. habent praesentem privilegium.

Mouet primo, quia clericus venditor, laudatus ab emptore, tenetur sequi sui emptoris, & non potest illud iudicium trahere coram iudice suo iudi. statuto, hancque esse communem opin. testatur Caball. tract. de iudi. §. 3. q. 2. sub num. 119. & 120. tom. 6. par. 1. fol. 88. Cour. pract. qq. cap. 8. sub num. 3. ubi eam sequitur, & late tutus, & esse veritatem, & receptam opin. in Camer. testatur Gall. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 37. num. 7. & ita seruari in Regno Franciae uisum Steph. Auzan. act. de potest. si cul. reg. 2. num. 6. tom. 11. par. 1. fol. 332. hancque communem opin. etiam & sequutus sum lib. praeced. cap. 2. num. 735. & supra lib. 1. cap. 11. num. 98. limit. 1. o.

Mouet secundo, quia si emptor laudet Fiscum in auctorem, tunc Fiscus defendit e emptorem coram iudice, coram quo emptor iudicatur secundum communem & veriorum opin. de qua testatur Caball. tract. de iudi. §. 3. sub num. 124. & si q. tom. 6. par.

6. par. 1. fol. 89. quam communem sequitur Thef. Fossan. decif. 213. priuatus. num. 3. & ego in praxi obtinui.

**DECLARA** I. hanc restrictionem, vt cum minori controuersia procedat, si inter principales personas iam deuentum sit ad lincconfessionem, quando persona miserabilis, seu eius discipulus venit ad litem, quia isto casu durius est, quod possit variari, Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. rap. 1. num. 2. 3. 4. de 55. fol. 477. & 483. in ter unda impressione, & Neuiz. in filu. nupt. lib. 6. sub num. 38. licet is dicat, videri diuina, &c.

Ceterum si non diu sit lis contestata, tunc vergit controuersia, quia idem Marches. d. tract. de commiss. par. 1. commiss. auoc. caus. cap. 1. num. 2. & 3. fol. 8. r. in prima impressione. & cap. 4. rap. 1. sub num. 47. ibi. sed pro faciliore. fol. 490. illud primum motuum de clerico, adductum pro restrictione supra vers. moueo primo. declarat, vt non procedat quando clericus comparet ante lincconfessionem, quia tunc traheret aduersarium coram iudice ecclesiastico; quod an verum sit hac non discuto.

**DECLARA** II. vt procedat quando iudicium substantiatur in persona principali non miserabili, quia tunc licet interueniat persona miserabilis, vt tertius, tamen non mouetur iudicium, si iudicium substantiaretur in persona miserabili, vt puta si principalis persona non miserabilis compareret nomine miserabilis personae, prout hanc declarationem, seu distinctionem sequitur in questione de lincro Caball. tract. de eubd. 5. 3. q. 1. num. 13. r. rom. 6. par. 1. fol. 28. & loquendo diuersat terminis, Marches. d. par. 1. de commiss. auoc. caus. cap. 4. num. 33. fol. 499.

- 124 **SVBAMPLIA VII.** vt procedat non solum in pupillis naturalibus, & legitimis, sed etiam in naturalibus legitimis secundum opinionem, quam disputando firmat Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. auoc. caus. rap. 4. rap. 1. sub num. 50. & 51. fol. 483. in secunda impressione.

Huius subampliationis, quam verissimam existimo, licet Doctores, quos citat Marches. de ea non loquantur, non obstat obiectio de illegitimitate, quia dato quod privilegium dicatur l. vni. r. C. quando imp. &c. esset restrictio concessum pupillis legitimis, & naturalibus; quod tamen penes me non est resolu-

sum, tamen debet extendi etiam ad legitimatos per ea, quae in omni specie legitimarios in alijs terminis scripte lib. procedendi rap. 9. num. 1735. & seqq. vbi que ad num. 1735. & num. 1767. & seqq. & in terminis compromissi rap. 1. num. 333. & seqq. vbi de naturalibus tantum, & num. 337. & seqq. vbi de legitimis.

- 125 **SVBAMPLIA VIII.** vt procedat etiam Ciuitates, & Oppida, immediate Principi subiecta, habere privilegia, vt in eis cognoscerentur causae omnes pro prima cognitione, quia adhuc miserabiles personae possent in prima instantia adire Principem, vt iudicatum fuisse in Senatu Pedemontano testatur, & sequitur Thef. Fossan. decif. 177. miserabiles. ampl. 6. num. 9. & confirmatur ex seq. subampliatione.

- 126 **SVBAMPLIA IX.** vt procedat etiam si Castrum, seu Terra esset concessa in feudum cum cognitione primatum, & secundarum causarum in omnes, & quosunque riuos, & habitantes illius Terrae, quia nihilominus ex ista generali concessione non cederetur derogatum privilegio dicte L. vni. r. quae miserationis gratia hoc privilegium dedit personis in ea comprehensis, Vinc. de Franch. decif. 192. eo ipso. num. 2. & quod hoc privilegium competeat etiam miserabilibus personis, non immediate, sed mediate subiectis Principi, quales sunt vassalli Baronia, tenuit maior pars dominorum Senatus Pedemontani post longam disputationem, licet rā temperamento, refert Thef. Fossan. d. decif. 177. sub n. r. vers. alij vter. & n. r. & quod nisi sit expressē derogatum privilegio dicte L. vni. r. tunc teneatur sequi forum actoris, qui sit miserabilis persona, eligens Regem, vel magnam r. vni. Vicariae in suum iudicē, scribit Añi. in consil. Regn. rubr. 37. statimus. num. 15. vers. sed specialē est. lib. 1.

Serius tamen est, quando esse contrarium merum, & mixtum imperium r. n. clausula derogatoria iurisdictionis magnae curiae Vicariae, & r. n. clausula derogatoria, non obstantibus privilegijs, quae de iure, & per se r. r. Regni collationes coram eduntur pupillis, viduis, & miserabilibus personis, quia tunc pupilli non possunt uti praedicto privilegio, Añi. vbi supra.

- 127 **EXTENDE** notabiliter, vt hae omnes subampliationes, quae loquuntur in prima instantia, habeant locum etiam in secunda

in terminis declarationis limitationis, quam possit supra num. 29. quia, ut ibi simi anoni, quae est de nostra materia, deferrent, eas collegi.

128 **RESTRINGE L.** nunc eandem ampliationem, posuiam supra no. 114. & concedere decem non limitationis, posuiam supra num. 113. ut privilegia distat l. vnica: C. quas impet. &c. non habet locum in eripios privilegiatus, & miserabiles personas, quia, privilegiatus non venit privilegio contra privilegiatum secundum eas, quae scribit Covar. pract. qq. cap. 7. num. 4. vers. et in hoc, & sub num. 5. in secundo, tertio, quarto, & quinto casu. Thef. Foffm. decisi. 97. miserabiles sub num. 9. vers. limitatur. & Manab. not. de commul. par. 2. de commul. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 24. & 25. fol. 477. in secunda impressione, & ex dispo- sitione nunc Neap. scribit Carau. tit. 2. l. 1. rem quod nullus. num. 2. in fine, & num. 3.

**SVBRESTRINGE L.** hanc restringe dicens, ut non procedat quando vobis est privilegiatus nam aliter, sicut est pupillus ratione aetatis, & aliter est privilegiatus acciden- taliter, sicut est pauper, vel viduus, cum paupertas, & viduitas sit quid accidentale, quia praefertur privilegiatus naturaliter, & sic pupillus, Afl. in consil. Regn. rubr. 37. statutus. q. 12. sub num. 35. lib. 1. & apertum Carau. tit. 23. item quod aduocatus. num. 11.

Contra hanc subrestitutionem, respondendo ad Afflidum, finiat multis argumentis Covar. pract. qq. cap. 7. sub num. 4. vers. primus, & seqq.

Occasione huius subrestitutionis Carau. dixit. 23. sub num. 11. & 12. determinat, quod in casu distat subrestitutionis procura- tor, seu aduocatus pauperum tenetur defendere potius pupillum, quam viduum, seu pauperem: ego tamen cenfeo quod aduocatus pauperum debeat potius patrocinium praestare pro paupere egeno, quam pro pupillo digne.

Determinat etiam, quod, si sint aequè pri- vilegiati, tunc melior sit conditio occupan- tis, & ideo debeat patrocinium praestare pro illo, qui cum praeuenit.

Determinat insuper, quod, si simul acce- deret, ita ut unus non praeuenit aliud, de- beat suscipere partem actionis, quia in ordi- ne iudicii actor est primus: sed postea, muta- ta determinatione, ait, quod debet ab-

stinere à defensione vtriusque.

**SVBRESTRINGE II.** seu decla- ta, ut cum privilegiatus non possit ut priui- legio contra privilegiatum, privilegiatus, qui insitit iuri communis, praefertur: quare si vnus veluti causam agit coram Principe, & alter coram Ordinario, qui insitit agi coram ordinario, debet praeferi, quia, cum pri- uilegia mutuo et conuassentur, remanet illa dispositio iuris communis, quae est, ut causa in prima instantia agatur coram ordinario, & ita sentit etiam Covar. pract. qq. cap. 7. sub num. 4. vers. sexto idem. & ad hoc sequa- tur forum rei, Afl. in consil. Regn. rubr. 37. statutus. q. 2. sub num. 20. & 21. lib. 1.

129 **SVBRESTRINGE III.** ut non procedat quando vnus esset miserabilior al- tero, quia tunc miserabilior praefertur, quasi non sint aequè privilegiati quare & duo pu- pilli licet habeant quorum vnus sit pauper, diuturno morbo fatigatus, & debilis, aliaque fortune iniuria miserabilis, alter verò sit sa- nus, diues, & potens, certe miserabilior praefertur, quia plura vincula magis stringunt, quam vnus, & ita censet etiam March. tract. de commul. par. 2. de commul. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 55. in fine. fol. 483. in secunda impressione, & bene probatur hac subrestitutione ex Afl. decisi. 56. sub die. 19. & ex allegatis per Vrsil. in annot. ad eam. sub num. 1. & seqq.

Contra hanc subrestitutionem tenet apertè, quae subinet contrarius, Afl. in consil. Regn. rubr. 37. statutus. q. 2. num. 19. in fine, lib. 1. dicens, quod l. vnica. C. quando imp. &c. non distinguunt inter magis misera- bilem & minus miserabilem.

**RETENTA** subrestitutione.

**EXTENDE** tam, ut procedat etiam in terminis secundae praecedentis, quando pupillus diues insisteret iuri communi, ut causa inter eos ageretur coram ordinario, quia oibilibus praefertendus esset alter pu- pillus pauper, qui insisteret, ut causa ageretur coram Principe.

130 **RESTRINGE II.** ut non habeat locum in ecclesia, Afl. in consil. Regn. rubr. 37. statutus. num. 17. vers. autem ecclesia. lib. 1. & decisi. 57. dicitur constitutio. num. 2. Covar. pract. qq. cap. 7. num. 3. vers. verum de ecclesia dubitatur. Carau. tit. 23. item clerici. q. 1. num. 1. in vltimis verbis, & num. 2. & March. tract. de commul. par. 2. de commul. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. num. 28.



a 8. fol. 477. in secunda impressione.

**EXTENDE** istam restrictionem, ut habeat locum etiam in Vniuersitate, & Communitate, quia Vniuersitas, seu Communitas non est de personis comprehensis, & enumeratis in l. vnica. C. quon. impet. inter. dec. & quod ita passim feruet Signatura, ut casum non remittat eulsi allegaretur paupertas Vniuersitatis, quia si singuli vnum quadrante ponant, confluent summam sufficientem, scribit Marches. d. cap. 4. cap. 2. num. 26. in fine, & num. 27.

Contra hanc extensionem videmus sentire in consilijs ciuilibus Gramma. conf. 76. in causa vniuersitatis monopolis. num. 5. in fine. num. 6. & 7. & Villi. in anno. ad Affl. decil. 257. dicit. num. 1. in fine, & ratione, quia vniuersitas est priuilegiata, sicut pupillus, & æquiparatur pupillo, hancque contrarium opin. feruari in Regno Neap. testatur Carau. super tit. 233. uen. ciccius. sub num. 3.

Ego pro nunc non recedo loquendo in terminis iuris communis ab extensione: nam ecclesia etiam æquiparatur pupillo, & ramen de iure communi non habet illud priuilegium per ea, quæ dixi in precedenti secunda restrictione, & infra vers. ratio.

**SVBRESTRINGE I.** declarando eandem restrictionem, vt ecclesia, quæ propria re facti auctoritate priuata spoliata, data, violentia, vel rapina, possit expoliatorum etiam laicorum coram quo maluerit iudicari etiam ecclesiastico conuenire, & sic habet electionem fori, Canoniste in cap. 8. cum sit generale, de for. comp. Alex. conf. 103. consideratis his, in fine, num. 9. vers. quia, responderetur. lib. 5. Affl. Couar. & Carau. locis supra proxime citatis.

Verum licet hæc subrestrictio sit communis, ut refert, & sequitur Couar. ubi supra, tamen procedit quoad electionem iudicis secularis, vel ecclesiastici, ut possit quidem vale eligere, sed non quoad eligendum iudicem superiorem, commisso medio ordinario rei conuerti seculari, vel ecclesiastico, Couar. ubi supra.

**SVBRESTRINGE II.** ut non procedat in Regno Neap. Affl. d. rubr. 37. statuimus. sub num. 17. & d. decil. 257. num. 2. in fine, Capic. decil. 160. in causa N. Carau. d. tit. 233. q. 1. num. 2. neque in Regno Castelle, Couar. pract. qq. cap. 7. sub num. 3. vers. verum de ecclesia.

Ratio huius restrictionis potuit esse, quia ecclesia æquiparatur pupillo, Couar. d. cap. 7. num. 3. vers. verum de ecclesia, in fine, & Carau. d. tit. 233. q. 1. num. 3.

**SVBRESTRINGE III.** ut non habeat locum in ecclesia, seu monasterio monialium, quia debent moniales, sicut viduar, habere hoc priuilegium, & licet nemo, quem viderim, ponat ita explicitè hanc subrestrictionem, tamen ad eam tenendam mouet hac vnica ratio: quia mulier, quæ coelibem vitam agit, nec vsquam virum habuit, nec de nuptijs ita tractat, & si maior sit, habet priuilegium dicte l. vnica. C. quon. impet. inter. dec. ut scribunt Azn. Cyn. Oldi. Alberic. Bar. & pulchre Affl. in consil. Regn. rubr. 37. statuimus. q. 8. num. 29. lib. 1. quos, & alios citat, sed non omnino sequitur Couar. nisi a ciuibus, & de communi opin. attestatur Fulgos. quæ similiter citat Couar. pract. qq. cap. 7. num. 2. vers. sipe iansen. & sequitur Carau. super tit. 19. item quod procurator. sub num. 21. vers. quæro congruenter. & ita posse iudicem arbitrari, & iudicatum quandoque vidisse, testatur Couar. d. cap. 7. sub num. 2. vers. ceterum quia. & hanc opin. sequuntur videtur etiam Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auoc. caus. cap. 4. cap. 2. sub num. 56. fol. 483. in secunda impressione.

Sed moniales, & quælibet earum vitam coelibem agit, & non tractat de nuptijs: ergo habere priuilegium, & quod hæc subrestrictio sciuetur in Regno Castelle, testatur Couar. d. cap. 7. sub num. 3. vers. verum de ecclesia. versus finem.

Contra hanc subrestrictionem videtur tenete loquendo de monialibus, & earum ecclesijs, Marches. d. cap. 4. cap. 2. num. 28. fol. 477.

Ego non recedo à subrestrictione.

Virgo per vim stuprata, volens ciuilliter, vel criminaliter agere contra stupratorem, quod habeat priuilegiu, darum viduar in d. l. vnica. vide Carau. d. tit. 29. q. 2. sub nu. 25.

**131. RESTRINGE III.** ut non procedat in vidua inhonestâ, quæ luxuriosè viuât, & inhonestam vitam ducit, quia statim amittit hoc priuilegium, ut referunt, & sequuntur Couar. pract. qq. cap. 7. sub num. 1. Carau. super tit. 19. item quod procurator. num. 7. & sub num. 8. in fine, & num. 24. & 36. & Marches. d. cap. 4. cap. 2. sub num. 59. fol. 478.

Multoque minus procedit in vidua, ipse se ipsam viduam, occidendo proprium maritum; nam hac nullatenus est digna privilegio viduæ, Couar. pract. qq. cap. 6. sub nu. 3. verum si quis in paupertatem in fine: nemo enim ex proprio delicto debet consueti qui premiam.

Quid, si vidua, quæ olim fuit inhonestæ, tempore, quo agit, viuat honestè, nunquid habebit hoc privilegium de Carau. d. rit. 19. in fine. q. 3. nam. 36. qui tenet, quod sic sed ego dubito.

Et quod ad excludendam viduam ab electione fori, sufficit probare, eam mensibus, seu annis præteritis inhonestè vixisse, licet non probetur, quod ad præsens inhonestè viuat, quia de tempore præterito præsumitur in præsens, vide Carau. d. rit. 19. in fine. num. 36.

132 **RESTRINGE IV.** ut non procedat in causâ criminali, quoniam ratione delicti fortiorior fori, ubi delinquunt, Marchef. d. cap. 4. cap. a. num. 38. fol. 478. & hæc restrictio videtur publicari ex cap. 1. de priuilegiis in 6. ubi Papa declarat, quod exceptio, alieni concessa, ne possit conueniri coram suo ordinario, non habet locum, quando ex tempore delinquit in loco non exceptio intra jurisdictionem illius iudicis ordinarii; quod idem notum Legistæ in auct. qua in provincia. C. ubi de crim. ag. oport. & præsertim, Bal. num. 1. & sub num. 6. not. vlt. verum oppono quod aut. dicens, quod delinquens potest conueniri in loco delicti, non obstante privilegio sibi dato, quod non possit conueniri, nisi sub certo iudice.

Contrariam sententiam (quod enim habeant privilegium, etiam in delictis) firmat Aft. in consuet. Regn. rubr. 37. statutus. q. 5. num. 13. lib. 1.

133 **RESTRINGE V.** ut non habeat locum quando pupillus, vidua, aut alia persona miserabilis est hæres eius, qui non fuit persona miserabilis, & aliqua causa antequam sit hæres fuerat cum eo inchoata, quia in illa causa non habet privilegium concessam personis miserabilibus, Carau. super. rit. 234. item ubi pupillus, sub num. 3. ampl. 2. & Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. nuce. caus. cap. 4. cap. 2. num. 39. fol. 478. & num. 44. fol. 481. in secunda impressione.

Confirmatur hæc restrictio, quia instantia, inchoata cum defuncto, ita transit in

hæredem, ut quauis sit inchoata coram iudice seculari, de hæres sit eleuatus tenetur eam prosequi coram alio iudice seculari, coram quo fuit inchoata, Sord. conf. 222. quauis sub num. 9. verum hæc autem, & num. 10. lib. 1. latè Couar. pract. qq. cap. 8. num. 2. & 3. verum secunda conclusio, & punctualiter verbi obic ergo, de hæc esse veriorum opinionem scribit sub eod. num. 3. verum verum contraria, ibi. nihilominus ego veriorum. Carau. d. rit. 234. item ubi pupillus, sub num. 3. ampl. 2. quare similiter Fiscus, si sit hæres, debet prosequi iudicium coram iudice, coram quo litigabat defunctus, Sord. d. conf. 222. num. 18. verum non, contradic. quia, ut inquit, non solum est successus bonorum, sed etiam persone.

Contra hæc restrictionem oppono, quia miserabiles persone, agentes ex iure cello, habent privilegium dist. l. vnica. C. quan. imp. & c. siue cello processerit ex causa necessaria, & onerosa, siue ex causa lucrativa, dummodo fuerit facta bona fide, & sine dolo, & fraude, ut præcatis prius opinionibus, & distinctionibus, firmas præcedis distinctionibus, Aft. in consuet. Regn. rubr. 37. statutus. q. 6. nu. 5. & 26. in fine, lib. 1. & Marchef. d. cap. 4. cap. 2. sub num. 53. fol. 483.

**RENTA.** restrictio, quæ est verum, nec obstat oppositio, quia in cessione non supponitur causam esse inchoatam.

**SUBRESTRINGE** eam, ut non procedat quando causa non est accepta, quia tunc haberent privilegium, prout habetur de litas hæres, in quo ita tenent plures Doctores, quos refert, sequitur, & testatur de. commun. opinione Couar. pract. qq. cap. 8. num. 4. verum tertia conclusio.

134 **RESTRINGE VI.** ut non procedat quando pupillus, vidua, seu alia persona miserabilis de partibus conueniret pro obligatione formæ Camere coram Auditore Camere, & alia persona miserabilis petens ex privilegio dist. l. vnica. se remittit in paribus ad suum iudicem ordinarium, quia non remitteretur, & ita obseruauit, & obseruat Signarius iustitæ, ex quod in facultatibus concessis Auditore Camere, est de mens. Papæ derogatum privilegio dist. l. vnica, quando agitur de obligatione Camere, ut latè testatur Marchef. tract. de concess. null. par. 2. de concess. auoc. xul. cap. 4. sup. a. num. 40. & 41. & seq. fol. 478. & 479. in secunda impressione.

RE-

135 **RESTRINGE VII.** ut non habent locum in papillis spurijs secundū Marchef. d. cap. 4. cap. a. num. 47. & 48. fol. 482.

136 **RESTRINGE VIII.** ut de consuetudine non sentitur in Camera Imperialis, quia ipsimet Principes, & Scabini Imperij cognoscunt causas papillarum, & viduarum, adeoque non decernantur processus in Camera, nisi in casu denegate, vel protractæ iustitiæ, Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 1. fol. 28. sub num. 40.

**RESTRINGE IX.** ut non procedat in ijs personis miserabilibus, quæ sui propria culpa incidere in miseras, ut puta, quia propter delictum fuerit quis factus cæcus, seu mutilatus, quia cuiusmodi personæ, quævis miserabiles sint, tamen non habent priuilegium Lvnico. C. quan. imp. &c. Affil. in consue. Regn. rubr. 37. q. 7. sub num. 28. lib. 1.

Comprobatur primo hæc restrictio, quia vidua licet sit persona miserabilis, tamen, si sit inhonestæ, amittit priuilegium, ut retulit, & sequitur suum supra num. 131.

Comprobatur secundo, quia mulier, quæ est effecta vidua propter auaritiam, non gaudet priuilegio viduarum, vide supra sub num. 132. vers. multoq.

Contra hæc restrictionem, & Afflictum tenet sperre, loquendo de eo, qui in paupertatem, & miserum statum incidit culpa, sua, laxu nempe, gula, ludo, aut denique ob crimen, Couar. pract. qq. cap. 6. sub num. 3. vers. sed si quis in paupertatem.

137 **DECLARA I.** ut priuilegium distat Lvnico. C. quan. imp. &c. habeat locum respectu loci ad locum, non variata specie iurisdictionis, siue est respectu fori ad forū, mutata specie iurisdictionis, inquare potest vidua à iudice ordinario seculari conuolare ad Curiam Principis secularis, vel ecclesiastici (si sit etiam dominus in temporalibus), & de e contra potest à Curia Principis secularis recedere ad iudicem ordinarium secularem, sed non potest à iudice ordinario seculari conuolare ad Principem ecclesiasticum, nisi in casu denegate iustitiæ, cap. 11. ex tenore, de for. comp. ubi Papa, loquendo in isto proposito, ait, *nos se sumus vidua iustitia debitorum, quid alijs iniustitiam facere non debemus*, Marchef. tract. de consue. par. 1. de communi iurisdictione, cap. 4. cap. 3. num. 36. in fine fol. 478 in secunda impressione, & facit quod scripsi supra sub num. 74. & num. 123.

ver. contra. Et aduerte, quod vidua potest eligere, & variare de curia sui ordinarij ad Curiam Principis, & e conuerso, ut dixi, sed non potest variare extra has Curias; quare non potest, relicto suo ordinario, transire ad alium ordinarium, inferiorem Principe, neque potest à Principe transire ad alium iudicem ordinarium non suum, & sic intelligas Marchef. d. cap. 4. cap. 2. sub num. 64. fol. 483.

138 **DECLARA II.** ut personæ miserabilis dicatur omnis, cuius natura mouet nos ad miserandum propter fortunæ iniuriam, iuxta verba, quibus vitur Imperator in Lvnica. C. quan. imp. inter. &c. & dicitur miserabilis, quasi miserie habilis, Rebuff. tract. de senten. prouisi. art. 3. gloss. vlt. num. 15. vers. vltimo miserabiles. tom. 1. fol. 197. & quæ personæ dicantur miserabiles, scribunt Rebuff. d. gloss. vlt. à num. 2. vsque ad num. 19. Thef. Fossan. decisi. 77. miserabiles. sub num. 1. & Marchef. d. cap. 4. cap. 2. sub num. 16. fol. 475.

**SVBDECLARA** hæc declarationem, ut præter expressum in iure nominatas personas miserabiles relinquatur arbitrio iudicis, quæ personæ dicantur miserabiles secundum communem opinionem, de qua testatur, & sequitur Couar. pract. qq. cap. 6. num. 3. in fine. vers. relinquendum, quare in ijs personis, quæ sunt expressum nominatæ in iure, vel communis doctorum sententia habere pro miserabilibus, cessat defectum iudicis, Rebuff. d. art. 3. gloss. vlt. num. 18. vers. intellige. tom. 1. fol. 197.

139 **SVBLIMITA** nunc easdem limitationes, in quibus supra num. 96. & seqq. dixi posse appellari ad superiorem iuncto medio, ut non sint veræ, quando ille superior non habet gradum cum medio omisso, & ideo in ista causa tam in secunda, quam in tertia quævis vltiori instance caret iurisdictione, quia tunc diceretur appellatum ad incompetentem, & consequenter appellatio esset nulla, ut, loquendo de appellatione ignorauerit interposita, scribunt in istis terminis Anch. & Aug. Arret. quos retuli, & sequitur suum supra sub num. 97. vers. declarata.

Quod talia appellatio; puta sit à Rota Florentina appellata ad Consiliam Neapolitanam, non solum non procedit, sed habet vim irritandi Dominum illius Rote.

**ADVERTET** vltimo loco, quod dicitur

lemet index, qui est superior ei, à quo appellatur, potest vocari mediator, ut communiter vocant Doctores, à nobis sparsim citati supra, dum scilicet ibam, non posse appellari, omisso medio, & potest etiam vocari immediatus, prout sic vocat Rebuff. quem retuli sup. num. 83. versus finem sed diversis respectibus, quia alias esset quaedam repugnancia: vocatur igitur mediator, si consideras, quod ipse habet adhuc alium superiorem;

vnde ipse remanet in medio inter iudicem inferiorem, à quo appellatur, & illum alium superiorem: vocatur etiam immediatus, si non consideras illum alium superiorem, quia tunc inter ipsum, & eum, à quo appellatur, nullus alius extat iudex.

Dixi in hac q. appellandum esse ad superiores gradatim, nō omisso medio, sequitur, ut in sequenti videamus, qui sint isti superiores.

Laus Deo, B. Virgini Mariz, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O VIII.

### ARGVMENTVM.

Qui sint iudices superiores, ad quos appellandum est gradatim, non omisso medio.

#### S V M M A R I V M.

**Q**UOD appellatum secundum tempora antiqua est infra scriptus.

**A** Praefide seu Clarissimo appellatur ad Spectabilem, num. 1. — Etiam si Praefectus sit Dux, & quid si Dux esset Spectabilis, vel Illustri, num. 2. — Et quid si fuerit postea servatus ordo in appellatione à sententia Clarissimi, num. 3.

**A** Spectabili appellatur ad Illustrem, num. 4. & 5. — Qui sint Spectabiles, & qui Illustres, num. 4. 5. & 6. — Et quis in Curia Delphina. si subrogatus in locum, Reclutens, num. 7. — Declaratur ordo appellandi à Spectabili ad Illustrem iuxta qualitates causae, num. 8.

**A** Proceribus fidelissimis non datur appellatio, num. 9.

**A** Delegatus Imperatoris ad quem appellatur, num. 10. & 11.

**A**pellandi ordo, supra relatus, hodie non servatur, num. 12. & 13.

**O**RDO, appellationum, qui servatur hodie,

est infra scriptus.

**A** Delegatus omnis causa appellatur ad Delegatum, num. 14. & 15. — Extenditur primo in delegato Papa, dato in partibus, etiam si ad sit Legatus de latere, num. 16.

— Subextenditur, ut non possit appellari ad Aud. Cam. eod. num. 16. — Ex-

extenditur secundo, ut ad ordinarium delegatum sit appellandum, non habita distinctione, an tota causa, vel articulus fuerit delegatus, nu. 17. — Extenditur tertio

etiam si fuerit delegatus iussu superioris, eod. num. 17. — Extenditur quarto, in

si delegatus iussu Principis, non habet iurisdictionem, eod. num. 17. — Inferitur

primo, à delegato ordinarij appellari ad ordinariam, num. 18. — Quod tamen

fallit quando ordinarius delegat eo, quod ipse sit suspectus, num. 19. — Inferitur

secundo, ab Auditore Rota appellari ad Papam, num. 20. — Inferitur tertio,

ab arbitrariis cognoscentibus de suspiciis, appellari ad Papam, num. 21.

— Inferitur quarto, à delegato numeris causarum appellari ad delegatum, num. 22. — Quare à Collectore Papa

appellatur ad Papam, num. 23. — Inferitur quinto, à delegato Episcopi appellari

ad Episcopum, num. 24. — Etiam si sit Vicarius generalis, num. 25. — Et

ideo à Vicario foras appellatur ad Episcopum, num.

*pam*, num. 26. — *Sed, si Episcopus delegat, et quod ipse est suspectus, non appellatur ad Episcopum*, num. 27. — *Similiter non appellatur ad ipsum, si delegavit in fraudem*, num. 28. c. 29. *Vbi quod delegatus Baronis non appellatur ad Baronem.*

¶ *Ampliatue I. eadem conclusio de appellando à delegato ad delegantem, ut procedat etiam in subdelegato ad subdelegantem, n. 30.*

*Ampliatue II. in subdelegato Papa, seu Principis, num. 31. — Declucatur, ut procedat quando delegatus aliquid sibi reservavit, num. 32. — Limitatur primo eadem ampliatio in Regno Francie, quia à subdelegato Regis appellatur ad Regem, vel, &c. num. 33. — Limitatur secundo, quando delegatus nihil sibi reservavit, num. 34. — Duntaxat quatuor exempla, & una reservatio, in quibus appellatur ad Papam, omisso modo, quasi delegatus subdelegantem nihil sibi reservaverit, num. 35. & seqq. usque ad num. 41. — Sublimitatur rursus frivola limitatio, nam. 42. — Limitatur tertio, quando pater appellat ad Sacerdotem, & subdelegatus defert appellatorem, &c. eod. num. 42.*

*Ampliatue III. ut procedat in quocumque subdelegato, num. 43. Contrarium nu. 44. — Extenditur hoc contrarium, num. 45. — Declaratur extensivè ampliatum, num. 47.*

¶ *Limitatur I. eadem conclusio, ut non procedat quando delegatus subdelegavit propriam jurisdictionem, num. 48. — Limitatur II. quando Princeps deputavit eorum iudicium appellatum à sententiis delegatorum, num. 49. — Limitatur III. in Regno Neap. num. 50. — Limitatur IV. quando appellatur à sententia delegati in procedendo, num. 51. — Limitatur V. in appellationibus, interpositis ad Auditorem Camera, num. 52.*

*AB ARCHIDIAcono appellatur ad Episcopum, nam. 53.*

*A VICARIO non appellatur ad Episcopum secundum communem consuetudinem, num. 53. & seqq.*

¶ *Extenditur I. hac communis conclusio, ut procedat etiam in extrajudicialibus, num. 58. — Extenditur II. ut neque de consuetudine possit introduci contrarium, num. 59. — Extenditur III. ut à gestis in Capitulo, in quo Episcopus præfuit, ut Prælati, nō possit appellari ad ipsum Episcopum, si an-*

*servaverit, ut Canonici, num. 60.*

*Extenditur IV. ut procedat etiam de iure citandi in quolibet Vicario generalis, num. 61.*

*Extenditur V. in quolibet Visigotensi, ad. num. 61. — Infertur primum ex eadem communis consuetudine, à Papa non possit appellari ad Deum, num. 62. — Infertur secundò, à Papa non possit appellari ad Conciliū, num. 63. — Neque ad Cardinales, etiam Sederunt, num. 64. — A Papa, male informato, potest appellari ad eundem Papam, num. 65. & 66. — Infertur tertio, Locumtenens non appellari ad eum, cuius est Locumtenens, num. 67. — Inferitur quarto, Vicarium possit allegari suspectum, si est suspectus Episcopus, num. 68. — Extenditur, & limitatur, num. 69. & seqq.*

¶ *Restringitur I. eadem conclusio, ut non procedat in Vicario focense, quia ab eo appellatur ad Episcopum, num. 72.*

*Restringitur II. ut non procedat in appellatione ab interlocutoria, nam. 73. — Declucatur dupliciter hac restrictio, hac declaratio extenditur, num. 74. & seqq.*

*Restringitur III. ut neque procedat in restitutione in integrum, & dictum de nullitati, num. 77.*

*Restringitur IV. ut non procedat de iure citandi prout contrarium, nam. 78.*

*Restringitur V. ut non procedat in supplicatione, num. 79. & 80. ubi declaratur.*

*Restringitur VI. ut non procedat in his, quæ futurus nō potest cognoscere, nisi ex commissoiis speculis, num. 81. — Vnde à Vicario potest appellari ad Episcopum in causis criminalibus, eod. num. 81.*

*Restringitur VII. quando Episcopus, ad quē fuerit appellatum, delegat causam, &c. Contrarium num. 82. & 83.*

*Restringitur VIII. in Vicariis Principis, num. 84.*

*Declaratur eadem conclusio, ut, Vicario censurato vel suspecto, possit Episcopus dare alium iudicem, num. 85.*

*AB EPISCOPO, si à VICARIO generalis appellatur ad Archiepiscopum, num. 86. — Extenditur etiam si Episcopus fuerit promotus in Archiepiscopum, nu. 86. — Et ita si iurisdiclio fuit auctoritata, eod. num. 86.*

¶ *Declaratur I. quid in Episcopo procedente in excommunicatione ordinata, & quid in procedendo, si iurisdictione delegata, num. 87. — Et quid*

quid si Episcopus procedat iurisdictione ordinaria in causis fidei, num. 88. — Et quid si procedat utraque iurisdictione, num. 89.

**DECLARATUR II.** ut etiam in temporalibus ap-

pellitur ad Archiepiscopum, num. 90.

Subdeclaratur quando iurisdictione sit totaliter translata in Ecclesiam, num. 91.

Restringitur primo eadem declaratio, ut regulariter non procedat in secularibus, num.

92. — Extenditur huius restrictio, ut quid-

amque sit iudex domus seu domus, quandoque

Pares Curia, & quandoque Papa, & quan-

doque Prelatus Clerici, eod. num. 92. per

tentum. — Extenditur secundo eadem pri-

ma restrictio, ut procedat in quolibet Epi-

scopo, qui sit iudex ordinarius, vel delegatus

Princeps secularis, num. 93. — Re-

stringitur secundo, ut non procedat in Re-

gio Francia, num. 94. — Restrigitur

in toto in Hispania, num. 95. — Etiam

si totaliter sit translata iurisdictione, n. 96.

**AB ARCHIEPISCOPO** appellatur

ad Primum, num. 97. — Et quid si

Archiepiscopus processisset simul auctoritate

ordinaria, & Apostolica, num. 98.

**A PRIMATU** appellatur ad Papam,

num. 99.

**A CONCILIO** Provinciali appellatur

ad Papam, num. 100.

**A ECCLESIASTICO**

**& LAICO** } simul indi-

cantibus, appellatur ad Ecclesiasticum,

num. 101. & 102.

**A BAIVLO**, seu officiali Baronis anpos-

siti appellari ad ipsum Baronem, num. 103.

& seqq.

**A BARONE**, & quous fundatario ad

quem appellatur, num. 106. & seqq. &

num. 110. & 111. in quibus de appellationibus

ad iudicibus Baronum Regni Neap. & de

iurisdictione Regis, & num. 112. ubi de iurisdictione

suprema Regis, & de amplius

iurisdictione Auditoris Camera, & num.

113. & 114. in quibus de iurisdictione Bar-

onum intra statum Ecclesiasticum, &

num. 115. & seqq. in quibus quando dista-

ta concessa iurisdictione secundum cau-

sarum.

**A POTESTATE** ad quem appellatur, si

non sit prout fuit de iudicibus appellationum,

num. 120.

**A Iudice ordinario electo à Populo**, & confir-

mato à Domino, ad quem appellatur, sub

num. 120.

**A PARIBUS Curia**, seu Domino secundi

ad quem appellatur, sub num. 120.

**A CAPITULO** ad quem appellatur,

num. 20.

**A RECTORE** alius colligij, vel artis

ad quem appellatur, num. 121. & seqq.

**A PAPA**, mali informato, appellatur ad

undum Papam, num. 65.

**APPELLATIONES** à sententijs iudi-

um, & Officialium statim Ecclesiasticis ad

quos interponantur, num. 125. & 126.

**APPELLATIONES** à sententijs la-

icorum Romanae Curiae ad quos interponan-

tur indicatur, num. 127.

**A Curia Sabellorum iudici**, num. 128.

**A Turris Nova iudici**, sub num. 128.

**A Ripa**, & **Ripetta iudici**, num. 129.

**A Vicario Papa**, & ab eius Locumten-

entibus, num. 130. & 131.

**A Vicegerenti**, num. 132.

**A Magistris sacristiarum**, num. 133.

**A Consolibus artis agriculturae**, num. 133.

**A Consolibus artium**, num. 134.

**A Magistris viarum**, num. 135.

**A Collati rathus**, Seniores & iudices ma-

gisterum, num. 136. & seqq.

**A Capitulis** appellationum, num. 139.

& 140.

**A Senatore**, num. 136. & 138. vers.

extendi si iudici.

**A Gubernatore Bargi**, num. 141.

**A Gubernatore Urbis**, iussuque Locumten-

entibus, num. 142. & 143.

**Ab Auditoribus Camera**, iussuque Locumten-

entibus, num. 144.

**A Rota Auditori**, num. 144.

**A Delegato Papa**, num. 144.

**A Deanerio**, & **Deanerio Patrimonij**,

num. 145.

**A Camera Apostolica**, num. 146.

**A Clerico Camerae Apostolicae**, num. 146.

& 147.

**A Praefide Deanerum**

**A Praefide Ripae**, & **Ripetta**

**A Camerario**

**A Thesaurario**

**A Commissario**

num. 148.

& seqq.

Signatura iustitia non refertur in appellationibus à sententijs Cameralibus, num. 153.

& 154. — Neque in appellationibus à sententijs Capitulis, num. 155. — Se-

rum illi super restitutionibus in integrum,

num. 156.

HANC

**H**ANC questionem absoluit  
sex articuli.

**PRIMO:** Qualis ordo  
seruaretur olim in appella-  
tionibus.

**SECUNDO:** Qualis  
ordo seruatur hodie in appellationibus a sen-  
tentijs delegatorum.

**TERTIO:** Ad quos appelletur à sen-  
tentijs, latis à iudicibus ordinarijs ecclesia-  
sticis.

**QUARTO:** Ad quos appelletur à sen-  
tentijs, latis à iudicibus ordinarijs. secula-  
ribus.

**QVINTO:** Ad quos appelletur à sen-  
tentijs, latis à iudicibus ordinarijs locorum  
sanctus ecclesiastici, (immediate Sedi Aposto-  
lice subiecti).

**SEXTO:** Ad quos appelletur à sen-  
tentijs, latis ob officialibus, & iudicibus Ro-  
manæ Curie.

#### ARTICVLVS. I.

**A**D PRIMVM articulum: Qualis  
ordo seruaretur olim in appellationi-  
bus.

Pro clara resolutione distinguo duas spe-  
cies iudicium.

**PRIMA** species est iudicium ordina-  
riorum. Et loquendo in ista specie, ordo, qui  
colligitur ex l. 3. 1. precipimus, & seqq. ad  
eā. C. de appell. est, quæ nunc infra recenseo.

**A PRÆSIDE**, seu alio Clarissimo  
appellatur ad Spectabilem, vt scribit Azo  
in sum. C. de appell. nam. 18. & declarat  
Gl. vlt. in d. l. 3. 1. precipimus in verbo. intel-  
ligant. versus finem. ibi. *sed iure Auzhen. à  
clarissimo ad spectabilem*. & consequenter  
à Præside appellatur ad Spectabilem, quia  
Præses est Clarissimus, vt dicit Gloss. in d.  
l. 3. 1. precipimus in verbo. & præses sit. C.  
de appell. & quod appellatur ad Spectabi-  
lem, latis certe innitit Gloss. 1. in d. l. 1. præci-  
pimus. dum, enumerando quatuor gradus  
Magistrarum, in penultimo gradu ponit  
Spectabiles, & in ultimo Clarissimos. Ergo  
necesse est, vt à Clarissimis appelletur ad  
Spectabiles, quia appellatio fit gradatim,  
non uniuerso medio, iuxta ea, quæ latè prose-  
quutus sum quæst. præced. & suadet ex ip-  
sa l. 1. precipimus in illis verbis. *quid si à Du-  
ce fuerit appellatum si dem & Præses sit, Præ-  
sidentis necessarium tantum iure ordinario in*

*Sacro Auditorio iudicabit*, pro cuius legis in-  
ductione aduertendū est, quod Gl. in d. l. præci-  
pimus. in verbo. augustin. scribit, quod  
Præfectus Aegypti est Spectabilis, & Bar. in  
eād. l. precipimus. num. 1. scribit, quod, si ap-  
pellatur à sententia Spectabilis, cognoscunt  
Præfectus, & Questor; sed si appelletur à  
sententia Clarissimorum, cognoscunt, inquit,  
Præfectus; & sic necessarium est, vt illa Præ-  
fectura in sacro Auditorio, de qua loquitur  
d. l. precipimus, sit Spectabilis; quæ cognos-  
cet per viam appellationis seu etiam Præ-  
sidentis, qui est Clarissimus.

Sed quia iam video, quod vobis videbor  
fastidiosus in recensendo istā antiquā ordi-  
nē appellandi, de quo loquitur d. l. precipi-  
mus. ideo hic protestor, & veniā peto, quod  
nō sō ego fastidiosus, sed cū fastidiosa dicta  
l. precipimus. testibus Bar. & Paul. de Ca-  
str. quos citavi infra num. 12. vers. *hujus*.

Ratio autem cur d. lex sit fastidiosa se-  
cundum Bar. & Paul. de Castr. citatos infra  
sub d. num. 12. est, quia illa lex non est in vsu,  
qua ratione monetur ad legum sectionē,  
& praxi vtendum sapē, & in lingulis dieb,  
ne nobis fastidiosis sine leges & & maliones  
luculinas, & onera non discunt, nisi inre-  
cundo, adquire.

**DECLARA I.** extendendo, vt à Præ-  
sede appellatur ad Spectabilem etiam Præ-  
ses esset Dux, quia licet dignitas præstabi-  
lis sit minor dignitate ducali, tamen, si iudi-  
cat, vt Præses, non consideratur dignitas ducalis,  
& sic consideratur dignitas iudicati-  
ua, & non personæ, Salyc. in d. l. 1. precipi-  
mus. sub num. 2. ibi. & pondera quod hic  
dux. ideoque ab eo appellatur ad Præse-  
dituram in sacro Auditorio, vt ex d. l. præci-  
pimus. reuoli num. precedentis; quam Præse-  
dituram esse Spectabilem ex Gloss. & Bar. de-  
dixi eod. num. precedenti. Quod si Dux es-  
set Spectabilis, vel Illustris, dico, quod in eo  
tunc est speciale, vt sine esset ordinarius, si-  
uē delegatus, appellatio deuolueretur ad  
Magistrum officiorum, & Sacri Palatii,  
& sic non seruatur ordo, qui seruatur in ap-  
pellationibus ab alijs Spectabilibus, Gloss. in d.  
l. precipimus. in verbo. & præses sit. & Bar.  
& Salyc. in l. 36. si quando ducano. in sum-  
mario. C. de appell. inō notat Bar. ibi, quod  
illa lex corrigi in hoc legem precipimus.

**DECLARA II.** vt iste ordo, quem  
reuli, appellandi ad Spectabilem, postea  
non fuerit seruatus, quia si à sententia iudi-

di Clarissimi, vel iudicis ordinarij, appellabatur ad Imperatorem, solum Praefectus praetorio vice Principis iudicabat, vt aduerfus Az. in sum. C. de appell. num. 17. Et quoddam sententia Clarissimorum cognoscatur Praefectus tantum, notat Bar. in d. l. precipimus, sub num. 1. C. de appell.

- 4 A SPECTABILI appellatur ad Illustrē, n. Proconsul, Augustalis, id est Praefectus Aegypti, & Comes orientis sunt Spectabiles, vt declarat Gloss. in d. l. 3. precipimus, in istis omnibus; Sed ab istis Proconsule, Augustali, id est Praefecto Aegypti, & Comitē orientis appellatur ad Illustrē, Praetemptorio, & Illustrē Quaesitoris Palatii, qui simul cognoscant, seu Illustrē ad Praefecturam, d. l. precipimus, & cap. 18. anteriorum, & ibi Gloss. in causa. Illis videlicet. 1. q. 6. Ergo apparet, quoddam Spectabili appellatur ad Illustrē, & Archid. in d. cap. anteriorum, sub num. 11. verū antiquo more, scribit quoddam secundum morem antiquum ad Spectabili appellabatur ad Illustrē, & ab Illustri ad Superillustrē.

- 6 Nota hic obiter, quoddam Dux etiam dicitur Spectabili, Frece, tract. de subord. lib. 2. et. quia dicitur dux, num. 7. fol. 124. licet, vt refert ibidem, de consuetudine dicitur Illustrissimus. † In Curia Delph. quis sit hodie de consuetudine subrogatus in locum Quaesitoris, vide Guid. Pap. tract. de appell. q. 31. num. 30. tom. 5. fol. 38.

- 8 Declara hunc ordinem appellandi ad Spectabili ad Praefectum praetorio, & Quaesitorem Sacri Palatii, qui simul cognoscant, procedere, si causa est ultra decem libras auri; sius si est infra, quia infra decem libras ad alterum eorum: Quoddam si causa excedat summam 10. librarum auri, tunc appellatur ad Auditorium fidelissimorum procerum l. 35. in offendi. & ibi Bar. & Salyc. in principio. C. de appell. quod notant etiam Az. in sum. C. de appell. verū appellatio debet, nu. 16. & Guid. de Suz. tract. de ord. iudic. tit. ad quem appell. sub num. 218. tom. 3. par. 1. fol. 38.

- 9 A PROCELIBVS fidelissimū non datur appellatio d. l. in offendi. in fine, & sic est ordo in iudicibus ordinarijs.

- 10 SECUNDA species est iudicium delegatum, & loquendo in ista specie, talis est ordo.

A DELEGATO Imperatoris, si delegatus sit Illustris, appellatur ad ipsum Imperatorem; qui delegat: sed si delegatus

non sit Illustris, appellatur ad Praefectum palatii, qui cognoscit vna cum Quaesitore Sacri Palatii † Quod si delegatus Illustris, vel non Illustris fuerit antequam iudicet Illustris dignitate decoratus, tunc de causa appellantis cognoscit Princeps, idem quoque est si fuerit delegatus Illustris, & non Illustris simul, Az. in sum. C. de appell. sub num. 17. sed tunc ad Spectabili, seu Illustrē delegato Imperatoris appellabatur ad competentes anni quos Roma iudices: si vero delegatus prius, appellabatur ad Spectabili, Az. in d. tit. de appell. num. 18. † Verum quia Imperator hodie non habet in Curia Praetemptorio, neque istos Spectabiles, necesse est, vt, interposita appellatione, faciat commissionem, Salyc. in l. 31. precipimus, sub num. 4. C. de appell.

Contra istam doctrinam in eo, quod dicimus, appellari à sententia, l. 2. delegato Imperatoris, facit, quia, sicut non appellatur à sententia Imperatoris per ea, quae dixi infra q. 1. §. huius. 1. num. 1. & a. ita etiam nullatenus debet posse appellari ab eum delegato, qui in illa causa representat personam delegatam, & videtur subrogatus, à quo non potest appellari, si non potest appellari ab eo, in cuius locum est subrogatus, vt in alijs terminis reuli ex Anguiss. infra quest. 17. l. inie. 1. q. num. ... & quoddam delegatus Papae gerat personam ipsius Papae dixi q. praecedenti, num. 64. hincque in Curia Lucē vidi, appellationem non dari in casibus delegatis ab Excellentiss. Consilio generali, quod propterea, ubi valde posse appellari, id exprimit in delegatione.

Hic non obstantibus, non recedas à praefata doctrina, quia omnes sine controversia admittunt, à delegato Principis appellari ad ipsum Principem, vt dixi infra num. 14.

Non obstat, quod dicitur de stylo Lucensis quia resp. id seruari ex stylo illius Excellentissimi Conf.

- 12 LIMITA haec omnia, quae dixi de ordine appellandi à iudicibus ordinarijs, & à delegatis, vt hodie non seruentur, teste Bar. in l. 3. precipimus, quem ibidem citat, & sequitur Paul. de Cast. C. de appell. ubi ait, maiorem dicitur. l. in qua agitur de re, o ordine appellandi, esse falsissimam, quia (inquit) non est in vñ, quod testatur idē Bar. in l. 1. §. si quis in appellatione, num. 9. ff. de appell. ubi ait, esse litem iam secundum diuersas constitutiones curiarum, & Greg. Tolos. tract.

de



de appell. lib. 3. cap. 14. sub num. 2. ubi dicitur, quod hæc antiqua, hodie non obtinent, & quod tunc etiam quando obinebant, erant consideranda iuxta maiestatem, quæ dabatur potestatibus, à quorum, inquit, mandatorum terminis non licebat nullis in Provinciam discedere.

13. Ratio huius limitationis, & inobseruationis, (loquendo de appellationibus in causis prophanis) est, quia Imperator magnificus, & gloriosus, sicut aquila distribuens prædium suum, & non rursus in omnibus epulis os apponere, Restant. Castal. tract. de Imper. q. 95. num. 2. tom. 16. fol. 70. iusisdictionem à pluribus communicant, quibus cognitionem tam primarum, quam secundarum causarum cum iure, & mixto Imperio, & sub varijs, & diuersis intestinis in perpetuum concessit adeo, quod alterato, & mutato domino, quo dominabatur Princeps tempore illius legis, precipimus, mutatus etiam est ille ordo appellandi.

## ARTICVLVS II.

**A**D SECVNDVM articulum: Quæ sit ordo seruatur hodie in appellationibus à sententijs delegatarum.

14. Concludo, quod à delegato ualens causæ appellatur ad delegatorem, siue sit delegatus à Principe, siue ab alio ordinario inferiore, Spec. tit. de appell. Summe tractemus, vers. si verò à delegato. num. 5. lib. 2. fol. 488. & quod à delegato appellatur ad delegatorem, & non ad superiorem, refert ex pluribus Frece. tract. de subuend. lib. 2. aut. 13. num. 4. fol. 346. & quod appellatur ad ordinarium delegatorem, scribit Papien. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gloss. coram vobis. sub num. 10. vers. inde queritur. fol. 409. & sic possumus intelligere Gloss. in l. 32. precipimus in verbo, iudicandas. C. de appell. Guld. de Suz. tract. de ord. iudic. tit. ad quæ appellatur. sub n. 118. tom. 3. par. 2. fol. 33. Gind. Pap. tract. de appell. q. 32. nu. 3. tom. 5. fol. 58. Fed. Schen. tract. de appell. num. 8. tom. 5. fol. 55. Gail. in pract. obliu. lib. 1. obliu. 121. nu. 2. & communiter omnes in diuersis locis, dum simpliciter scribunt, à delegato appellari ad delegatorem, quicquid in contrarium scribit Gail. in cap. 28. antiquorum. in verbo, competens. 2. q. 6. dicens, appellari ad alium, quàm ad delegatorem, procedit enim ista Gloss. secundum

dum iuxta antiquum, de quo dixi supra sub num. 10. vers. delegato. 7. Et, quod à delegato Principis appellatur ad Principem, non obstantem, quod ipse delegatus fungatur auditoriæ Principis, scribit Biedert. tra. 9. de appell. par. 1. lib. 15. col. 138. liera A. vers. à delegato, & vers. si verò, & Kripi in fortioribus terminis infra q. 18. limit. 1. num. 154.

16. **EXTENDE** I. vi à delegato Papæ intantum sit appellandus ad Papam, vi si sententia fuerit lata à delegato in partibus, ubi audit Legatus de laie, quibus gerit vices Papæ, amen non potest ad eum appellari, sed debet appellari ad ipsam Papam, Mart. hes. tra. 6. de commiss. par. 1. de comm. super diuers. rap. 18. num. 67. lib. 1. propterea. fol. 305. in secunda impressione.

**SVBEXTENDE** hanc extensionem, ut neque possit appellari ad Auditorem Cameræ, quia & si Auditor Cameræ sit ordinarius omnium appellationum, licet positum sit sententijs, extra Curiam lais à quibusvis iudicibus, tam ordinarijs, quàm delegatis, vi in eas facultatibus, concessis à Greg. XIV. anno 1590. pridie idus Decembris n. 9. vers. & quacunque tam illas facultates non procedunt in delegatis (ipsius Ppæ, sed procedunt in delegatis inferiorum) quia, esset absurdum, quod extra Curiam aequè comprehenderent etiam delegatos Papæ, & in Curia aequè excluderent etiam delegatos inferiorum.

Verum Auditor Cameræ aliter forsan de facto seruaret, & posset moueri, ex eo, quod sicut facultates, excludendo delegatos in Curia, ex obseruata praxi la eliguntur excludere delegatos Papæ, ita etiam, includendo delegatos extra Curiam, intelliguntur includere delegatos Papæ, alias non variarentur terminos, quos facultates non mutuant, laudarem ideo, quod facultas ista nominatim Auditori Cameræ concederetur.

17. **EXTENDE** II. vi ad ipsam ordinariam delegationem appellatur, siue esset delegatus ad totam causam, siue ad certam partem, Papien. in d. gloss. coram vobis. sub num. 10. fol. 405.

**EXTENDE** III. ut licet non fuerit delegatus spontè à delegante, sed iussu superioris, tamen non ad superiorem, sed ad delegantem appellatur l. vlt. d. no indicet. & quis & à quo appell. Ang. Aret. in l. 1. §. si quis in appellatione. num. 4. vers. item.

nora. ff. de appell. & relet.

**EXTENDE IV.** ut si Princeps mandet alicui, qui non habet iurisdictionem contentiosum (ut sunt Antiani) quod committat certam causam, & ille committat, ab illo commissario, seu delegato appellandum erit ad eum, qui extulit. Princeps dehi gaudi, si quocumque casu ille etiam habebit iurisdictionem contentiosum, quam non habebat, Paul. de Consuet. l. r. §. si quis in appellacione, num. 4. & Ang. Auer. num. 6. verum nota secundum de mun. 8. verum in ea glossa ibi. ff. de appell. & relet.

18 **REINERO I.** ex eadem conclusionem, quod à delegato ordinarij appellatur ad ordinarij, citibus Speculari. ubi supra, & Papien. in practin. foren. appell. à feor. dist. in glossa. l. sub num. 10. fol. 405.

19 **RESTRINGE** istam illationem, ut non procedat, quando ordinarius delegavit, eo quia ipse erat suspectus, quia tunc à delegato appellatur ad superiorem ordinarij, ut dixi q. praced. num. 42. similiter si delegatus subdelegat eo, quia ipse delegatus est suspectus, à subdelegato non potest appellari ad delegatum subdelegantem, vide infra num. 48. verum limita primo.

20 **INFERO II.** quod à sententia, lata ab Auditore Rotæ, appellatur ad Papam, qui causam appellationis delegabit alteri Auditori Rotæ, ut recessit Mandos. tract. de consensu. communi. 17. appellacionis in prima instantia. in verbo. aliter aliter. fol. multi 103. quem refert, & sequitur Raguel. tract. de appell. §. a. cap. 1. num. 34. verum à sententia Rotæ Romanæ. & quod appellatur ab Auditoribus Rotæ Romanæ refert eod. cap. 1. num. 56. verum idem erit. nam Auditores Rotæ sunt delegati Papæ in definiendo, & pronuntiando, ut dixi lib. 1. cap. 26. num. 3. de causis semel effecta Rotales, remanet in omni instantia Rotalis.

Nec sit innotia Rotæ, quod ab eius sententia appellatur, quia, ut respondet Mandos. ubi supra in 3. ratione, satis est, quod eadem Rota iudicat.

Minus sit præiudicium appellanti, quia quilibet Auditor Rotæ itabere quatuor responsales, ideoque licet iudicet eadem Rota, tamen non ipsam Auditores; unde sententia decus rati tribunalis, quia appellatur ad idem tribunal, siquæ intellegas, Rotam non habere tribunal supra se, & consultatur appellanti, ut tamen idem Auditor iudicat, neque

de eorundem voto.

21 **INFERO III.** quod ab arbitris, electis ad cognoscendum de causa suspiciosa, appellatur ad Papam, quia censentur eius delegari, ut dixi q. praced. num. 109. lin. 1. 6.

22 **INFERO IV.** quod à delegato ad vinceritatem causarum, qualis est Inquisitor hereticæ pravitatis, appellatur ad Papam delegantem, et si quæ Congregationem Sacra-  
li ordinis, & non ad Inquisitoris Prelatum, Zanch. tract. de heret. cap. 29. num. 3. rom. 1 r. par. 2. fol. 26 r. quem refert, & sequitur Pegn. ad Hymen. dist. par. 3. com. 31. verum verum propter fol. 492.

23 **SVBINFERO** ex hac illatione, quod à Collectore Papæ imponere subsidium, appellatur ad Papam, tanquam à Papæ delegato, Remig. de Gonn. de charitat. subsid. q. 51. num. 6. tom. 15. par. 2. fol. 180.

24 **INFERO V.** quod à delegato Episcopi appellatur ad Episcopum, Glossa in cap. 2. in verbo. officiali. de consuet. in 6. Spec. in de appell. §. nonne tractemus. num. 6. verum sed secundum lib. 2. fol. 188. Rot. decisi. 3. alias 350. licet officialis, de offic. vicar. in nos. Guid. Pip. tract. de appell. q. 33. sub num. 3 r. tom. 5. fol. 58. Vel appellatur ad eius vicarium generalem, Pranch. in cap. 86. dist. 1. om. 33. verum secundo queritur, de appell. & in cap. 3. romana. sub num. 5. verum in glossa. in verum ad se ipsam, conditum 6. Bert. etiam de episc. lib. 4. par. 7. q. 16. sub num. 36. tom. 13. par. 1. fol. 318. Maran. in suo spec. par. 6. in verbo. & quandoque appellatur, num. 385. fol. 513. & in ratiōe scilicet distinctione Abbatis, quæ sequitur Card. Alex. 3. cap. dilecti. sub n. 15. non omnis Vicarius potest cognoscere de appellatione, specialiter, & nominatim interposita ad eum, cuius est Vicarius, Franch. d. cap. dilecti. n. 34. Et similiter à delegato Vicarij potest appellari ad Episcopum, Franch. in d. cap. dilecti. q. 4. num. 38.

25 **EXTENDE I.** istam illationem, ut procedat etiam si causam delegaverit Vicario generali, Abbas in cap. 66. dilecti. l. 3. num. 18. de appell.

Confirmatur ex his, quæ scripsi infra num. 8 r. restrict. §. ubi dixi, quod appellatur ad Episcopum in his, quæ non comprehenduntur in commissione generali.

26 **EXTENDE II.** ut procedat etiam si appellatur à Vicario forane, seu non generali, quia ab eo appellatur ad Episcopum, Rot. d. dist. 3. num. 8. de offic. vicar. in nos. Rot.

Roe. diuersi de off. 2. et 3. causa matrimonialis. num. 1. par. 3. lib. 3. Franch. in cap. 66. dilecti. num. 35. & 36. verba terna quaritur, de appell. de m. cap. 3. remota. num. 5. verba gl. in ver. ad fopos, & ibidem Gemin. sub num. 4. vers. oppono secundo de appell. in 6. Abb. in cap. 19. relatum. nu. 8. ver. huc est de off. & potest. lud. deleg. Bertrach. tract. de episc. lib. 4. par. 7. q. 26. num. 36. tom. 1. 3. par. 2. fol. 358. Curt. lun. tract. de fono. par. 7. & ult. q. 12. num. 32. in fine com. 10. par. 2. fol. 92. Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. num. 381. fol. 513. latè Mohed. glo. 5. alias 133. causa matrimonialis. sub num. 1. de fopos. de appell. fol. 54. quem refert, & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 1. commiss. appell. cap. 6. sub num. 19. fol. 107. & par. 1. de commiss. appell. extra. roritur. cap. 6. num. 67. in fine fol. 76. dicuntur posse appellari ad electionem appellantis ad Episcopum, vel ad Archiepiscopum. ratio est, quia iste vicarius reputatur pro delegato, & in vicaria delegata potest etiam de iure canonico à vicario appellari ad ordinarium. Bal. in l. 19. à proconsulibus. nu. 1. in fine. C. de appell. & quod à vicario, qui non sit ordinarius, sed delegatus, appelleretur ad eum, qui illum constituit vicarium, scribit Bae. quem citat iura sub num. 103. vers. confirmatur secundo. nam si repicaretur pro ordinario, non posset appellari ad Episcopum iuxta ea, que scripsi infra num. 33. minime tamen est, quod repicaretur pro delegato, cum ei vniuersitas causarum certi loci, & hominum sit commissa. Ancl. in clem. 2. & si principalis. num. 7. vers. secundo principaliter quæro. de recrip.

17 **RESTRINGE I.** eandem quintam illationem, quando Episcopus delegasset, eò quod ipse erat suspectus, quia tunc non ad ipsam Episcopum, sed ad superiorem Episcopum appellatur, ut dixi q. præced. num. 42. & hic sup. num. 19.

28 **RESTRINGE II.** ut non procedat quando Episcopus delegat causam in finem, ut causa appellationis reuocetur ad se ipsam non debet ex fraude reportare contrarium. Speculatur de appell. §. nunc trademus. Item sed secundo dicitur, 6. in quod Episcopus posset. isto casu excommunicari per superiorem. Abb. in cap. 66. dilecti. ii. 3. sub num. 48. & Franch. q. 3. sub ult. par. de appell. glo. 1. quod fraudi probatur per connectas. & Gemin. in cap. 3. remota. sub num. 4.

vers. oppono tertio, & Franch. sub num. 5. vers. quid autem si episcopus, de appell. in 6. qui tenet, quod sententia excommunicacionis, lata à Metropolitanano per modum constitutionis in genere contra commitentes huiusmodi fraudes, sit valida, quod idem refert, & sequitur Bertrach. tract. de episc. lib. 4. par. 7. q. 26. sub num. 36. tom. 1. 3. par. 2. fol. 358. dicens, quod sufficit, si constet per coniecturas.

Ratio huius restrictionis est, quia alias Episcopus posset de facili usurpare iurisdictionem Metropolitanam in cognomine causarum appellationum; nā posset causam sepius delegare, vel posset in prima instantia remitti à Vicario foraneo, in secunda à delegato, & in tertia ab Episcopo, sicque ferret in suo arbitrio res sententias.

29 Confirmatur hæc restrictio, quia licet à delegato appelletur ad delegatum, & non ad superiorem, & sic à sententia delegati à Barone appelletur ad ipsam Baronem delegantem secundum ea, que adduxi. Frecc. tract. de subdeud. lib. 2. aut. 1. 3. num. 3. & 4. fol. 346. Tamen, quia in Regno castro, est, ne Barones se intromittant in causis appellationum, que spectant ad Curiam Regiam, & Magister iudicialis est ordinarius iudex quoniam appellationum causarum Regni, dubicandum est, an possit appellari ad Baronem delegantem. Frecc. d. aut. 1. 3. num. 5. nam posset de facili fieri fraudes per Baronem, ut usurparet sibi per indirectam causas appellationum, committendo, & delegando causas paroculares ad hoc, ut ad eum esset appellandum. Frecc. d. aut. 1. 3. sub num. 6. vers. secundo. fol. 346. & ideo non ad Baronem, sed ad magnam Curiam Vicariam esse appellandum concludit ibidem num. 8. & ego retuli, & sequor sum infra num. 50. limit. 3.

30 **AMPLIA I.** nunc conclusionem, positam super num. 14. ut procedat etiam in subdelegato delegati ad vniuersitatem causarum, quia ab illo subdelegato appellatur ad delegatum vniuersitatis causarum, qui subdelegauit secundum ea, quibus magis adduxi videtur Speculatur de appell. §. nunc trademus. num. 3. vers. de hoc in ordinariis. de mun. 10. vers. porro si appellatur. lib. 2. fol. 188. reprobat contraria opinionem, quam adduxi.

31 **Contra istam ampliationem tenet Gloss. 1. in l. 1. sub caus. quis & à quo appelletur. Maran.**

Maran. in suo spec. par. 4. dist. 5. sub num. 18. vers. quarto differunt. fol. 102. & Abb. in cap. 66. dilecti. il. 3. sub num. 10. vers. tertius casus. de appell. qui dicunt. à subdelegato appellari ad primum delegantem, sicque non ad delegatum vniuersitatis causarum, quia delegatus ad vniuersitatem causarum licet cenicatur quasi ordinarius in eo, quod potest subdelegare vnam causam; tamen in appellacione, interponenda à subdelegati sententia, non censetur quasi ordinarius: unde, si delegauit causam in totum, appellatur non ad ipsum, sed ad illius superiorem, & sic, omisso medio, ad primum delegantem, prout idem dicimus in delegato ad vnam causam, qui illam in totum subdelegauit, quia à subdelegato non appellatur ad delegatum, sed ad primum delegantem. Abb. vbi supra, quem i. ceteris sequitur Franch. in eod. cap. 66. dilecti. num. 3. e. vers. quid autem, quare secundum Abb. & Franch. quantum ad appellacionem nulla est differentia inter subdelegatum delegatum ad vniuersitatem causarum, vel subdelegatum alterius delegati specialiter ad vnam causam: unde sicut in delegato vniuersitatis consideratur solum, an integram causam subdeleget, vel an sibi aliquid i. ceteris; ita etiam considerandum est in delegato ad vniuersitatem causarum.

32 **AMPLIA II.** ut procedat etiam in subdelegato Papæ, seu Principis, quia ab eo appellatur ad delegatum subdelegantem, cap. 7. si delegatus. in fine, & ibi Io. And. de off. & pot. iud. deleg. in 6. Specul. tit. de appell. §. nunc tractemus. an. 7. vers. ceteris lib. 2. fol. 188. Guid. de Sen. tract. de ord. iudic. tit. ad quem appellatur. sub n. 18. tom. 3. p. 1. fol. 38. Bat. in l. e. §. ab eo. nu. 1. vers. item, oppono. ibi. aut appellatur. ff. quis & à quo appell. Fed. Schen. tract. de appell. num. 8 tom. 5. fol. 55. & Rebuff. tract. de appell. in piazet. sub num. 33. tom. 3. fol. 478.

Ratio est, quia ipse delegatus Papæ representat Papam, merito non est appellandum ad Papam, sed ad ipsum delegatum, cap. 27. super questionum. §. porro. de offic. & potest. iud. deleg. & norant Abb. in cap. 66. dilecti. il. 3. nu. 1. de appell. & Leonard. in addit. ad tract. Pap. in forma appellacionis à sententia diffinitiva. in gloss. & ad quæcumque in verbo appellare fol. 41. 6. & adde omnino, quæ scripti q. præced. num. 63. & 64. sublem. e. vers. ratio. & infra. num. 45.

31 **DECLARA**, istam secundam ampliationem procedere, quando delegatus, qui subdelegauit, referauit sibi aliquid causæ subdelegatæ, vt sublimitando, latius dixi quæst. præced. num. 63.

Socus si nihil sibi referuauit, quia tunc appellatur ad Papam, omisso delegato, vt prosequor in seq. limit. a. num. 34.

**EXTENDE** hanc declarationem, vt sit vera tam de iure canonico, quam de iure ciuili, reprobata differentia, quam ponit Bar. quia communiter non tenetur, teste Maran. in suo spec. par. 4. dist. 5. sub num. 18. vers. quarto differunt. fol. 102. qui tamen non verè loquitur, dum etiam reijcit differentiam inter appellacionem à subdelegato Principis, & appellacionem à subdelegato alterius ordinarij inferioris: nam remanet differentia, vt patet ex hisque reuoli, & sequitur sum infra num. 44. vers. contra. & num. 45. vbi videas.

33 **LIMITA I.** eandem secundam ampliationem, vt non procedat in Francia, quia ibi à subdelegato Regis appellatur ad Regem, vel ad sapientem Curiam. Rebuff. tract. de appell. in princ. num. 33. tom. 3. fol. 478.

34 **LIMITA II.** quando delegatus, subdelegando, nihil sibi referuauit, qui tunc appellatur ad Papam delegantem, cap. 27. super questionum. §. porro. & ibi Felyn. in princ. num. 12. de off. & potest. iud. deleg. Fed. Schen. tract. de appell. sub num. 8. tom. 5. fol. 55. & Cef. Baiuzius in bononiens. decis. 155. præsupposita. sub num. 2. & quod si sit à delegato subdelegata tria causa, & appellatur ab isto subdelegato, debeat appellari ad iudiciu suu, & non ad delegatum, qui subdelegauit, scribit Papen. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gloss. coram vobis. nu. 10. vers. inde queritur. fol. 405. & esse appellandum ad primum delegantem, omisso medio, quando delegatus subdelegauit totam causam, testatur, & sequitur, communis esse conclusionem Maran. in suo spec. par. 8. act. 1. princip. in verbo & quandoque appellatur. sub num. 386. fol. 153. & quod Decretistæ ita teneant, vt non possit appellari ad eum, qui subdelegauit, & hoc procedat in eorum foro, scribit Bar. in l. e. §. ab eo. sub num. 1. ubi decretistæ tamen. ff. quis & à quo appell.

Contra istam limitationem, & etiam contra secundam ampliationem, positam supra, facit conclusio, quæ colligit Papen. in pract. in

in form. appell. à feut. diffin. io gloss. coram vobis. sub num. 10. ibi. si que patet ex prædictis. fol. 405. in fine: colligi ergo ipse, quod à sententia diffinitiva, lata à subdelegato super tota causa, appellatur ad ordinarium, id est, ad primum delegantem: sed ab interlocutoria appellatur ad delegatum subdelegantem: que conclusio, si vera est, euangelice consideratio supra scripta, an delegaverit totam causam, seu aliquid sibi reseruaerit.

Ratio huius conclusionis in prima parte est, quia, lata sententia diffinitiva super tota causa, nihil potest subdelegans sibi reservare, etiam si functus est officio suo: alias posset ista via ordinarius habere plures appellationes in fraudem superioris: omni semel appellaretur ad subdelegantem, & à subdelegante appellaretur ad ordinarium delegantem.

Ratio etiam in secunda parte potest esse, quia, non prolata sententia diffinitiva, videtur de sui natura remanere iurisdicção apud subdelegantem, si contingat appellari.

Non recedas ab ampliatione, & limitatione, quia & limitationes, contra eas adductæ, videantur vigere, tamen ampliatio, & limitatio communiter tenentur.

35. **EXEMPLIFICA 1.** extendendo istam secundam limitationem totius iustitie subdelegatæ, appellationisque proprietate, interponendæ ad Papam, ut patet etiam quando delegatus, subdelegando, committeret alteri vii: si suæ quonque non revocaverit eas, quia isto casu, si eas non revocaverit, sententia, quam subdelegatus proferret, est valida, & ab ista appellabitur ad Papam iurisdicção: imò appellaretur ad Papam etiam si appellari contingeret ante quatuor subdelegatos diffinitivam proferret sententiam, secundum ultimam opinionem, quæ refert, & ideo censetur approbare Spec. tit. de appell. §. nunc tractemus. sub num. 9. ver. sed quid si delegatus. hb. 2. fol. 188. censetur enim Doctor tenere eam opinionem, quam refert ultimo loco, etiam si dicat, quod aliqui eam tenent: Aff. in consil. Regn. sub. 37. statum. q. 6. num. 26. in fine lib. 1. quare in casu huius exemplificationis erit, ac si delegatus nihil sibi reservasset.

Contra istam exemplificationem probat aperte textus in cap. 7. si delegatus. in fine, de offic. & pot. iud. deleg. in 6. quod notat Io. And. in addit. ad Spec. d. 5. nunc tractemus. num. 9. in fine in verbo. subdelegatum eius. hb. 2. fol. 188. & tenet in effecta Gloss.

vit. in d. cap. si delegatus. potuit enim delegatus subdelegando reservare sibi executionem, & virtute huius reservationis debet ad eum appellari à subdelegato, Abb. in cap. 27. super quæstionum. §. porro. num. 3. de off. & pot. iud. de g. in que reprobatur in primis opinio Tan. qui dicit, delegatum non posse sibi reservare solum executionem sententiæ: reprobatur etiam opinio Bet. & Innoe, qui dixerunt, quid licet delegatus possit reservare executionem, si tamen appellatus à sententia, non appellabitur ad eum, si d. ad primum delegantem, prout has reprobationes consideravit Gl. ult. in d. ap. si delegatus. maxime autem procedit hæc opinio contra exemplificationem, quando à subdelegato appellaretur ante sententiam, quia tunc posset eò etiam appellari ad delegatum, quia adhuc poterat causam ad se revocare, ut scribit Spec. d. 5. nunc tractemus. num. 9. siquæ ista exemplificatio vndique cornu, & non est bona, quia dicitur sibi reservasse, & id eo ad eum appellabitur.

36. **EXEMPLIFICA II.** extendendo, ut proci dat etiam, quando sum dati duo delegati, quorum unus subdelegat locatim vires suas: alter verò committit solum aliquid, quia isto casu attenditur subdelegatio illius, qui locatim subdelegavit, ideoque dicitur appellari ad Papam, & non ad parem, quasi si facta subdelegatio totius causæ sine aliqua reservatione, Specul. tit. de appell. §. nunc tractemus. num. 1. ver. sed pone. hb. 2. fol. 188. qualiter, unque enim primis casus delegatæ, & subdelegatæ in totum, cum subdelegata in partem, si imper appellatur ad Papam, ut scribit Io. And. in addit. ad Spec. d. num. 1. in verbo ibi no. quia debet inspicere maius iurisdicção.

37. **EXTENDE** istam exemplificationem, ut procedat etiam in casu, quo unus ex duobus Papæ delegatis alterum simpliciter subdelegavit, & ab isto subdelegato, qui solus remansit iudex, contingat appellari, quia non ad subdelegantem, sed ad Papam debet appellatio imponi, quia ille, qui habet iurisdicçãoem de legatum, & subdelegatum consideratur perinde, ac si esset in totum delegatus respectu appellationis, interponendæ ad delegantem primum, qui fuit Papa, & ratio est in promptu, ut illud compositionum assumat in totum naturam alterius speciei, hoc est, delegati, quia sic assumendo, minus sui communis derogatur: nam si appella-

pellaretur ad subdelegantem resisteret absurdum, quia subdelegatus cognosceret de facto sui collegæ, cum tamen pater in parem non habeat imperium, teste Abb. quem refert, & sequitur Contat. in l. unica, limit. 2. in princ. sub num. 28. & 29. C. si de mom. poss. notans ibidem esse ad 25. & 27. quod mixtum assumi naturam illius simplicis, quod est favorabile, & d. num. 28. quod in casibus mixtis attendi debeat, quod est conforme iuri communi, & non id, quod iudicatur contra ius commune, cum fauor odio præferri debeat.

- 38 **RESTRINGE** istam extensionem, ut non sit vera, si vnus delegatus conceditur alteri condelegato vices suas, referens do sibi aliquid, quia appellabitur ad ipsum condelegantem; & ratio est, quia licet non appelletur de pari ad parem, & ideo videtur appellandum esse ad Papam, tamen non est ita, quia condelegatus, recipiendo condelegationem, efficitur minor, & hoc est verum, si ad sit clausula (quod si non ambobus) sed si non ad sit hęc clausula, appellabitur ad Papam. Spec. d. s. nunc tractemus. num. 22. verū. sed in ista q. lib. 2. fol. 188. & quod appellatur ad subdelegantem, & non ad Principem delegantem quando subdelegatus non subdelegauit in totum, refert, & sequitur Cæsar Barzilius in bononem, decis. 155. præsupposita. sub num. 2.

Contra istam restrictionem tenent Gloss. in cap. 3. si duo. in verbo. duobus alijs. de offic. & potest. iudic. deleg. in 6. Io. And. in addit. ad Spec. vbi supra, in verbo. minorem. dicens, quod opinio Speculatoris esset vera, si condelegatus procederet ex sola condelegatione, sed quia delegatus est per mixta, absit, inquit, ut appellatur ad collegam, Franchin in cap. 66. dilecti. nu. 28. verū. quatenus intelligit de appell. Felyn. in cap. 27. super questionum. s. porro. num. 15. in fine fall. vbi de offic. & potest. iudic. deleg.

- 39 **Confirmatur** hęc opinio contra restrictionem, quia si sint delegati tres iudices, quorum duo ex eis duobus alijs non in totum subdelegant vices suas ipsique subdelegati procedant cum tertio delegato, & appelletur ab ipsis delegato, & subdelegatis: non appellabitur ad condelegatos, sed ad primum delegantem, vt patet ad Papam. d. c. 3. si duo ex tribus. de offi. & pot. iud. del. in 6. & ita in effectu inclinatur omnes Domini de Rota in decis. 16. alias § 87. si tres num.

3. in fine de off. & pot. iudic. deleg. in non in casu, quo vnus ex tribus delegatis cum clausula, quod si non mouet. & c. alijs duobus collegis suis commiserat vices suas non in totum cum clausula, donec. & c. & hoc est expeditum per dictum cap. si duo. vt dicit Io. And. in addit. ad Spec. in de appell. s. nunc tractemus. sub num. 22. verū. quod si fiat tres, in fine, in verbo. s. si verū. lib. 2. fol. 188. & ita si missionē teneas, quicquid sentiat Spec. d. num. 22. in fine, dum vltimo loco scribit, quod aliqui tenent, esse appellandum ad tertium delegatum, si in lircis sit clausula illa, quod si non mouet. & c.

- 40 **EXEMPLIFICA III.** extendendo vt procedat etiam quidō delegatus in subdelegatione referatur sub aliquos actus, puta si is contestationem, vel testificatiōem testis, hosque actus expedit, & deinde pars quam documque appellat ad subdelegatum, quia illi casu delegatus, qui subdelegauit, nihil habet iurisdictionis referatur tempore appellationis, & consequenter, debet appellari ad Papam, vt scribit Io. And. in cap. 7. si delegatus. sub num. 1. ibi. quicquid. de offic. & potest. iudic. deleg. in 6. quem refert, & sequitur Felyn. in cap. 27. super questionum. s. porro. fall. 4. sub num. 23. eod. tit. extra.

- 41 **EXEMPLIFICA IV.** quando delegatus referatur sibi sub iurisdictionem, quia hęc referentia non facit, quominus subdelegatus totum, Fely. d. s. porro. fall. len. 3. sub num. 23.

- 42 **LIMITA II.** vt non procedat, quando pars appellauit à subdelegato ad sedem Apostolicam, & subdelegatus detulit appellationi, quia tunc per illam delationem deuoluta est iurisdiction ad superiorem, & nulla remansit in delegato, quominus delegatus subdelegatus vices suas donec duaxisset, assumere, aut renouare, & quominus appellatus à delatore appellationis appellauerit ad delegatum, qui processerit in eaus, Mohed. decis. vlt. to. alias 332. in causa beati haren. de appell. fol. 158.

- 43 **AMPLIA III.** eandem conclusionem positam supra num. 24. seu potius sub amplia prima a ampliationem, positam supra num. 30. vt procedat in quocunque subdelegato, siue sit subdelegatus Pape, seu Principis: siue sit subdelegatus alicuius inferioris, quia semper à subdelegato appellabitur ad delegatum subdelegantem secundum primam motum, quæ facit Spec. in de appella.

S. nunc

¶ nunc etiam dicitur. Item. 1. o. verſ. porro ſi ap-  
pellatur. lib. 1. fol. 188. & ita, nulla conſti-  
tuta differentia, an ſi ſubdelegatus Principis,  
vel alienius inferioris, ſed ſolum an dele-  
gatus ſubdelegauerit totam cauſam, vel  
aliquid ſibi reſeruaſſent, ſcribitur Papien. in  
pract. in form. appell. à ſeu. diſſini. in gloſ.  
2. ſub num. 1. o. fol. 405. cum loquitur de ſub-  
delegato iudici ordinarij, & Maran. in ſuo  
ſpec. par. 6. aſt. 2. princip. in verbo. & quan-  
doque appellatur. ſub num. 386. verſ. tertia  
principaliſ regula. fol. 513. & aperte in 4.  
par. diſſine. 5. lib num. 28. verſ. quarto diſ-  
ferunt. fol. 202.

44 Contra iſtam ampliacionem tenet aper-  
tè Bar. in l. 1. §. ab eo. ſub num. 2. verſ. ſi cum  
oppoſueris. & a quo appell. dicens diſſini  
gaſendo, quòd, ſi appellatur à ſubdelegato  
delegati ordinarij, appellatur ad ipſum or-  
dinariū, omiſſa ſubdelegante medio, quod  
ſicet obſcurè, ſonit. ſic videtur etiam Guid. de  
Suz. tract. de ordin. iudic. tit. ad quem appel-  
latur. ſub num. 118. in fine fol. 38. dicens,  
quòd, ſi ſit delegatus ab ordinario, appella-  
tur ad ordinariū, & non ad delegatū.

45 RETENTA ampliacione in ſubdele-  
gato non totius cauſe.

¶ EXPLICA etiam, vt aliter procedat  
in ſubdelegato Papæ, & aliter in ſubdelega-  
to inferiorum, quia à ſubdelegato Papæ ap-  
pellatus ad delegatū, quia, cum iſ gerat  
perſonā Papæ, idē eſt appellare ad ipſū, vel  
ad Papā per ea, quæ ſcribit Abb. quem remi-  
t. & ſequitur ſum quæſt. preced. auct. 64.  
& 69. in 2. allegacione, & dixi ſupra ſub  
num. 31. verſ. ratio. Secus eſt in ſubdelegato  
inferiorum, quia ab eo poſſet, omiſſo dele-  
gato medio, appellari ad Papam, vt reruli, &  
ſequens ſum d. num. 69.

46 EXTENDE ſecundū membrū huius  
intelligentiæ vt procedat etiam ſi eſſet de-  
legatus, ſeu ſubdelegatus Legati Papæ, quia  
à ſcſtētia ipſius delegati, ſeu ſubdelegati poſ-  
ſet adhuc appellari ad Papā, omiſſo Legato,  
ſeu eius delegato, qui ſunt medij. Abb. &  
Felyn. in locis à me citatis d. quæſt. preced.  
num. 69. reſtrict. 3.

47 DECLARA extendendo eandem am-  
pliaciones, vt in eorum à ſubdelegato ap-  
pellatur ad delegatū, vt ſi delegatus, qui  
ſubdelegauit, diſſinā eſſe delegatū, appel-  
letur ad eum, qui erit poſtea in eius loco,  
Gloſſ. in l. 31. præſcripimus. in verbo iudican-  
dis. C. de appell. & ſibiſdem Salyc. num. 4.

43 LIMITA I. nunc principalem con-  
cluſionem, poſitam ſupra num. 14. vt non  
procedat quando delegatus ſubdelegatur  
eo, quòd ipſe erat inſpectus, quia tunc à ſub-  
delegato non appellatur ad delegatū ſub-  
delegatū, ſed ad aliū ſuperiorem per  
ea, quæ de ordinario delegante remiſi, & ſe-  
quens ſum ſupra num. 19. & q. preced. num. 43.

49 LIMITA II. eandem concluſionem,  
in qua aſſerimus, à delegato Principis ap-  
pellari ad ipſam Principem, vt non proce-  
dat, quando Principes ordinariſſet aliquem  
iudicem appellationum, interpoſitorum, ſu  
interponendarum ab eius delegatis, quia  
tunc non appellatur ad ipſum Principem,  
ſed ad illum iudicem, vt in proſinſia Mar-  
chiz, vbi à delegatis Papæ in ea proſinſia  
non appellatur ad Papam, ſed ad Roman.  
Mactratenſem ſecundum opinionem, quam  
ſæpè tenuit illa Roia, à me citata inſia. ſub  
num. 99. verſ. & licet eadem. & ſimiliter hic  
in Curia, vbi Auditor Cam. procederet in  
appellationibus à delegatis Papæ extra Cu-  
riam, vt dixi ſupra ſub num. 16. verſ. ſi ſine.

50 LIMITA III. vt non procedat in  
Regno Neap. quia non ſolum à delegato Ba-  
ronis, ſed à delegato ipſius Regis appella-  
tur ad magnam Cur. Vicarie, quæ cogno-  
ſcit de appellationibus omnium delegatorū,  
etiam ſi ſini delegati à Rege, Prece. tract. de  
ſubſcrip. lib. 2. auct. 13. num. 8. fol. 346.  
quem reruli ſupra num. 29.

Corrariū in delegatis Regis, ſcribit  
Caran. ſuper tit. 52. ſub num. 2.

51 LIMITA IV. vt non procedat quan-  
do appellatur à ſententia delegati in proce-  
dendo, vt pura Princeps reſcribit alicui  
ordinario, quod in tali cauſa, quæ ſpectat ad  
ipſum, procedat inſiſtente extraordinaria,  
ſimulante, & de plano: ſed deſcriba cum  
hæc diſtinctione: aut appellatur ab aliquo  
in interlocutoria, & tunc appellatur ad Principē  
delegatū, quia in interlocutorijs eſt de-  
legatus: aut appellatur à diſſiniſſia, & tunc  
appellabitur ad proximum ſuperiorem ordi-  
narij, quia in diſſiniſſio eſt ordinarij,  
Paul. de Caſſin. in l. 57. qui protractorem,  
verſ. per prædicta. num. 8. & 9. & de procur.  
& deſenſ. dicens, quod hoc voluit Iacob.  
Barr. & quòd ſibi minime placet de iure. Et  
quòd intelligatur delegatus quantum ad  
procedendum, ſed remaneat ordinarij in  
ſententiando, & ideo ab eo appellatur tan-  
quam ab ordinario, reſenſi, & ſequitur Caf.

R. Barr.

Barz. in bononiens. decis. 155. præsupposi-  
tatum. 3.

Contra istam limitationem videntur sen-  
tire Io. And. & Bal. quos citat idem Paul.  
de Cass. dum sentiunt, quod iste sit delega-  
tus propter alterammodum procedendi.

LIMITA V. ut non procedat in ap-  
pellationibus ad Auditorem Camere, quia  
a delegato, tam in Curia quam extra preest  
appellari ad Auditorem Camere, dummodo  
non sit delegatus Pape, vide supra num. 67  
versu. subextende.

### ARTICVLVS III

**A**D TERTIVM articulum: Ad  
quos appelletur à sententijs, latis à iu-  
dicibus ordinarijs ecclesiasticis.

Respondeo, in iudicijs ecclesiasticis ser-  
uandū esse ordinē gradatū in quo, quia vniuersū  
ecclesiastica ex vario dignitatū gradu deco-  
ratur ad instar ecclesie triumphantis, in qua  
dicuntur esse gradatim choros Angelorum,  
cap. ult. ad hanc dist. 89. & nisi sua cuique  
iurisdictio seruetur, et distinctus ordo, &  
nec non ecclesiasticæ disciplinæ confunditur,  
cap. 39. peruenit. in fine. l. q. 1. & exornat  
Card. Alex. in rub. num. 20. de appell. &  
iste ordo gradatim appellandi à sententijs,  
latis à iudicibus ecclesiasticis, est iste.

- 53 AB ARCHIDIACONO appel-  
latur ad Episcopum, cap. 3. romana. 5. ab  
archidiacono. de appell. in 6. Spec. tit. de  
appell. §. vunc tractemus. in princ. lib. 2. fol.  
188. seu ad Vicarium: & similiter ab Ab-  
bate, ab Archipresbytero, & quouis alio  
Prelato, subdito Episcopo, appellatur ad  
Episcopum, & non ad Archiepiscopum,  
quia est appellandum gradatim, non omisso  
modo, Genin. in d. §. ab archidiacono.  
num. 4.

- 53 A VICARIO nunquid appelletur ad  
Episcopum?

Resp. quod non, quia esset appellatio ad  
idem tribunal, seu latem ad parem iudi-  
cem, cap. 3. romana. de appell. in 6. & i. ext.  
& Gl. in cap. 3. in verbo. officiali. de con-  
suet. in 6. Spec. tit. de appell. §. vunc tracte-  
mus. versu. ut autem in hoc num. 3. in fine.  
lib. 2. Archid. in cap. 7. si delegatus. sub ut.  
4. versu. sed ob. de offic. & potest. iud. deleg.  
in 6. & in cap. 18. anteriorum num. 2. l. q. 6.  
Bertach. tract. de episc. lib. 4. par. 7. q. 26.  
num. 36. & 38. rom. 1. 3. par. 2. fol. 358.

& par. 5. q. 37. num. 67. fol. 350. Nicell.  
tract. de concor. gloss. concor. rom. 83. fol.  
41. 20. l. 8. fol. 194. Gajd Pap. pace. de appell.  
q. 32. num. 3. l. fol. 58. dicens, quod appella-  
tur ad eum, ad quem appellaretur, & esset  
lat. ab Episcopo, Dec. in cap. 66. dilecti. l.  
3. num. 20. & seqq. de appellat. Par. de  
cui. 3. 7. ad eod. lib. 2. Maran. in suo spec.  
par. 6. ad. 1. prior. in verbo. de quandoque  
appellatus num. 380. & 381. fol. 513. Mar-  
chiesar. de consens. par. 2. consens. ap-  
pellat. cap. 6. num. 19. fol. 107. & est om-  
nium communis conclusio, nam iste Vice-  
nus tenetur pro ordinario, ut scribit Spec.  
ubi supra, & innot. in cap. romana. in princ.  
de appell. in 6. post ut. de appell. fol. 181. 51.

- 54 Confirmatur hæc communis conclusio,  
quia iurisdictio Vicarij est adeo connexa  
cum Episcopo, ut, suspensio, & excommu-  
nicatio Episcopi, reuocatur suspensio iurisdic-  
tione Vicarij ipsius, Franc. l. d. cap. 66. dilecti  
di. luum. 34. ibi. hinc est quod omnia de ap-  
pell. & quod excommunicatio Episcopi, Vi-  
carius non habeat exercitium iurisdictionis,  
scribit Arch. in clem. 24. & si principalis. sub  
num. 5. versu. quærit. de resp. & facitur  
que scripta supra num. 24. illat. 3.

Contra istam communem conclusionem:  
quod enim Legistæ velint, in quod a senten-  
tia Vicarij appellatur ad consuecentem, seu  
ad ipsum Episcopum, testatur, licet ipse non  
sequatur, Card. Alex. in rub. sub num. 18.  
de appell. hæcque contraria opinio com-  
probat ut multis argumentis.

Primo, quia à delegato potest appellari ad  
delegantem, ut dixi supra num. 14. &  
seqq. & argumentando simili etiam Bar.  
in l. 32. præcipimus. not. & num. 2. C. de ap-  
pell. & tamen delegatus, & delegari est  
idem tribunal.

- 55 Secundo, quia à sententia magni Came-  
rarij in Regno Neap. datur reclamatio, seu  
supplicatio ad idem tribunal tantum ex  
moderna Regis tolerantia, ut refert Freco.  
tract. de subiectione lib. 1. tit. de offi. mag. cam.  
num. 15. & 16. fol. 41. & hic in Vrbe à sen-  
tentijs inappellabilibus, latis per locum tenentē  
in ciuitibus Illustrissimi Vicarij, datur recur-  
sus ad Vicegerentem, & a seu orijs inap-  
pellabilibus, latis per locum tenentem  
in ciuitibus Reuerendissimi Gubernatoris,  
datur recursus ad Gubernatorem, qui so-  
let alium deputare, ut dixi mihi num. 131  
& 143. & latè infra q. 19. item. 3. num. 13.

Tertio



• Tercio faciunt, quæ de officiali Baronis, de Vicario Principis, de Vicario Præfetti prætorio, & de Vicario Papæ scripti infra. num. 106. & seqq. & num. 30.

16 • Quarto facit, quia si causâ sit à Papa delegata Episcopo, non potest eus Vicarius illum cognoscere, licet sit idem tribunal, & e contra, si sit delegata Vicario, non potest Episcopus in ea se intromittere, nec sententiare, Anch. in clem. 2. & si principalis, num. 5. de rescrip. Franch. in cap. 66. dilecti, q. 5. num. 40. de appell. Bertach. tract. de epis. lib. 4. par. 5. q. 3. num. 59. & par. 7. q. 4. num. 4. rom. 3. par. 2. fol. 350. & 357. de Marchef. tract. de communi. par. 2. de communi. auoc. caus. cap. 4. cap. 4. num. 108. fol. 506. in secunda impressione.

• Intellige hoc argumentum, ut Episcopus tunc non cognoscat de causâ delegata Vicario, quando est illi delegata sub nomine proprio, & dignitatis, vel sub nomine proprio tãtus, sed si sub nomine dignitatis tãtus, quia, tunc, mortuus, vel absente Vicario, potest Episcopus cognoscere, Franch. & Bertach. in locis supra proxime citatis, sed Vicarius nunquam cognoscit de causâ delegata Episcopo absolute, Bertach. d. par. 5. q. 3. num. 59. & ideo videmus passim, quod Cancellaria in rescriptis ad Episcopos addu, vel eas, in spiritualibus generalibus Vicariis, Marchef. d. tract. de communi. par. 1. de communi. rom. eur. cap. 6. num. 3. 4. & 25. fol. 71. in secunda impressione.

Quinto, quia licet uou possit appellari à sententia Potestatis, tamen potest appellari à sententia eius Vicarij, ideoque licet Episcopus esset privilegiatus in hoc, ut ab eius sententia non possit appellari, tamen possit appellari à sententia eius Vicarij, ut retuli, & sequutus sum infra q. 16. limit. 1. num. 70. vers. prima enim confirmatio.

57 • Sexto, quia Episcopus potest auocare ad se causam, vel aliud negotium, agitarum coram suo Vicario, & facta auocatione non valet, quod postea fieret per Vicarium in illa causâ: potest enim Episcopus inhibere suo Vicario, ne iuxta causâ, aut alio negotio se intromittat, Franch. in cap. 56. ut nostrum. not. 3. sub num. 3. de appell. & Massau. quem resuli, & sequutus sum supra lib. 2. cap. 66. num. 21. in fine. quare Episcopus potest cognoscere de causâ iuxta hanc à Vicario, sed non è contra, Franch. in cap. 3. romana. num. 2. de appell. in 6. limit. potest

etiam ex toto reuocare Vicarium ad libitum, Franch. in d. cap. ut nostrum. not. 3. sub num. 3. etiam si esset constitutus cum iuramento de non reuocando, Bertach. tract. de epis. lib. 4. par. 7. q. 12. num. 24. tom. 1. 3. par. 2. fol. 357.

• Septimo, quia licet, recusato Episcopo uti suspecto, censetur etiam suspectus Vicarius, tamen non è contra, recusato Vicario, uti suspecto, non dicitur suspectus Episcopus, sicque quoad recusationem nõ censetur idem tribunal, Franch. in cap. 66. dilecti, q. 1. num. 53. & 54. de appell. & quod si est suspectus, Episcopus possit allegari suspectus Vicarius, vide infra num. 68.

• Octavo, quia demum concistorium Episcopi, & Vicarij non videntur idem propter maiorem iurisdictionem, quam habet Episcopus in multis, ut ostendunt Gemina. in cap. 3. romana. num. 7. vers. gloss. super. & Franch. num. 2. 3. & 4. de appell. in 6. & la. t. Bertach. tract. de epis. in pluribus locis, & quod Episcopus committens suam iurisdictionem Vicario, censetur semper maiorem apud se reservasse, retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 66. sub num. 5. vers. dist. ultas.

58 • RETENTA communi conclusione, quod à Vicario non appelletur ad Episcopum.

• EXTENDE I. ut procedat etiam in extrajudicialibus, Rot. decis. 7. alias 371. quæ est vlt. si episcopus. sub num. 2. ibi. addit postea. de off. vic. in nou. quam referre, & sequitur Nicell. tract. de concor. gloss. concor. 6. fol. 41. num. 183. in fine, tom. 1. 8. fol. 194.

59 • EXTENDE II. ut neque à consuetudine possit induci, ut à Vicario appellatione ad Episcopum, cap. 3. non potestas, & ibi Gloss. in verbo. officiali de consuetud. in 6. Franch. in cap. 66. dilecti. il 3. vers. in ea gloss. num. 32. Dec. vers. in ea gloss. num. 20. & seqq. de appell. Bertach. tract. de epis. lib. 4. par. 7. q. 26. num. 36. tom. 1. 3. par. 2. fol. 358. & Rol. à Vall. cons. 75. in isto examine hæretici num. 17. lib. 3. & opinio facium, quæ scripsi supra quæst. 2. num. 9. & 10. ubi videas.

60 • EXTENDE III. ut neque à gentilibus iurisperitis, in quo Episcopus præfideat, ut Prælati, appelletur ad ipsum Episcopum cap. 1. à collatione. de appell. in 6. Abb. in cap. 66. dilecti. il 3. num. 19. de appella  
R 2 Card.

Card. Jacobus. tract. de concil. lib. 10. art. 1. sub n. 8. tom. 13. par. 1. fol. 35. neque a Vicario, & officiali principali ad ipsum Capitulum, Pavin. tract. de offi. & potest. capit. fol. 23. art. 4. ro. 2. par. princ. no. 14. tom. 13. par. 1. fol. 419. & Galbar. tract. de iur. leg. de iur. lib. 9. num. 55. fol. 219. not. tom.

Secus tamen esset, si Episcopus interuenisset in Capitulo, tanquam Canonicus, quia tunc appellaretur ab eodem ad eundem aliter consideratum, & esp. a collatione, de appell. in 6. Abb. ubi supra, & Boet. 2. in loco, de tanquam, num. 9. vers. sexto fol. cit. fol. 696. dicens, quod, si a collatione beneficii, per Episcopum, vel Canonicum, & Capitulum in mei praedictum facta, volo appellare, debet appellare ad Episcopum, & non ad Archiepiscopum, quia, ex quo Episcopus non interfuit collationi factae, ut de tanquam Episcopus, sed ut de tanquam Canonici, non appellatur ab eodem ad eundem, sed ab inferiore ad superiorem, & subinde inferius, & sequens, quod, si Episcopus habet vocem in Capitulo tanquam Canonici, non debet habere primum locum in Capitulo, quia ibi uox est ut Episcopos, sed ut Canonici, & idem Praetor, vel senior Capituli debet habere primum locum, quod nos seruauimus inter Canonici sancti Petri, sancti Iohannis, & sanctae Mariae Maioris hic in Urbe, & de confirmatione huius secundum membra extensionis vide infra sub num. 91. vers. confirmatur 1. & quæst. 17. finit. 2. num. 86. vers. refringe decimo quarto, & facit etiam, quod scripsi infra 4. 1. 6. l. 1. num. 9. vers. sublimata primo.

Pro corroboracione totius extensionis vide infra sub num. 120. vers. a capitulo.

61. EXTENDE IV. videtur de iure cunctis in quolibet Vicario generali, quia ab eius sententia non potest appellari ad eum, cuius vices ipse Vicarius gerere esset etiam appellatus ad eundem, vel per tribunalem, seu auditoriam, sed debet appellari ad maiorem iudicem, Ban. Dec. de Franch. quos citat, & sequentes supra sub num. 78. vers. contra.

Contra istam extensionem vide infra d. num. 78. vers. refringe.

Non recedat ab extensione, quia sequatur sum etiam infra fol. d. num. 78. vers. contra.

EXTENDE V. seu potius decia 2. ut, quod dixi quod Vicario generali, procedat etiam in quolibet gerere vices generales.

Episcopi, seu aliter idem, quia isti dicuntur officiales Episcopi, & possunt vocari Vicarii, Gemina cap. 3. romana. num. 2. not. 1. de app. in 6.

62. INFERO I. ex eadem communicatione, firmata supra num. 59. quod a Papa non potest appellari ad Deum, quia Deo & Papa est idem concilium, ut scribitur in And. in cap. 3. quito. no. 4. de trans. Episcopi Card. Jacobus. tract. de concil. lib. 10. art. 1. n. 72. tom. 13. par. 1. fol. 353. & Card. Albanus tract. de potest. pap. par. 1. num. 81. fol. 76. & sententia And. de Boet. & Abb. cod. cap. quatuor tom. 4. & 5. dicens, quod factum a Papa, uti Vicario Iesu Christi, attribuitur factum a Deo, cuius locum Papa tenet in textu, & quod Christus, & Papa habeant idem concilium, in hunc Mart. Land. encl. de princ. cap. 4. 77. art. 16. fol. 211. & quod a Papa non possit appellari ad Deum, firmata pluribus conclusionibus Card. Jacobus. d. lib. 10. art. 4. per tot. fol. 355.

63. INFERO II. quod non potest appellari a Papa ad Concilium per ea, quæ scripsi firmando, adducit Jacobus. d. lib. 10. art. 1. n. 35. & seq. vique ad nu. 90. fol. 352. & seq. firmando etiam, quod tenere contrarium esset hæreticum, quia esset concilio duo capita in ecclesia, prout admonet etiam Card. Albanus. d. par. 1. num. 82. & 83. fol. 76. & quod alicuius non appellare licere a Papa ad vniuersale Concilium ut hæreticos ex Bulla, in conuentioni, refert, & sequitur Ringuell. tract. de appell. 5. a. cap. 3. sub num. 10. vel 1. regula, & quod ij, qui appellant ad vniuersale futurum Concilium, sint excommunicati in d. Bulla conuentioni, per ea dicta Bulla, num. 3. fol. mibi 884. & tunc puniendi tanquam hæretici, & rei lèse maiestatis, ut in Bulla 3. Dy. II. excrebilibus. fol. 75. & in Bulla 10. Iulij 11. suscepti regimini: fol. 160. & in bullario magno. fol. 156.

64. Nuncquid a Concilio possit appellari ad Papam, vide infra num. 100. vers. a concilio ubi cumulus necessaria.

- SVB INFERO ex hac illatione, ut neque possit appellari a Papa ad Cardinales etiam si sede vacante, Mansueti. tract. de card. decif. 391. tom. 13. par. 2. fol. 105. post Cardinalis iacobus, quæ citat, sed Card. d. tract. de concil. lib. 10. art. 1. num. 8. in 5. arg. tom. 13. par. 4. fol. 353. non sentit aliud, nisi quod non appellatur a Papa ad Concilium,

Roiani, sed capie et Conciliariis pro Concilio, deinceps argumentatur, quia, argumendo pro parte affirmativa, adducit argumentum negativum sed ut pro hac sublatione habes etiam Gambirazi. de leg. de. 1. lib. 3. num. 55. & 56. fol. 1. 9. qui reprobat sententia Baroli, error sed e vacante non posse appellari ad Cardinales, & bene videmus probari ex his, quæ scribit Mart. Lauda tract. de princip. q. 478. tom. 1. 64. fol. 1. 2. 3. dicens, quod Vicaria non transit ad Concilium, sed e vacante, & de curia Cardinalium (inquit) non est dubium, quia Vicarius ecclesie vineris fuit solum Petro, & successores sui datus, nec transire alium, sed e vacante.

65. **DECLARA** has duas illationes, & sublationem, in quibus dicimus non posse appellari a sententia Papæ, quia esset appellatio ad se ipsum; ut non procedam si appellaretur a Papa male informato ad eundem bene informandum, ut ipsius corrigat, quia hæc appellatio esset admitenda. Card. Isach. tract. de concilii lib. 1. o. art. 1. n. 59. tom. 1. 3. par. 1. fol. 353. Mart. Lauda tract. de princip. q. 43. tom. 1. 64. fol. 205. Rot. divers. decis. 50. dubitanti in causa bononem; num. 10. par. 2. Card. Alben. tract. de potest. pap. par. 2. num. 80. tom. 1. 3. par. 1. fol. 76. Dec. in cap. 5. si quando. nu. 13. ubi & ad prædicta, de re scripte, & Gabr. in conclus. lib. 2. conclus. 1. num. 6. limit. 3. qui tres possunt loquuntur de appellatione a sententia Principis male informati de veritate, & Rugineli tract. de appell. 5. 2. cap. 1. num. 5. & nu. 1. & 1. vers. appellari tamen dicens, quod potest appellari ad eundem melius informari, quia potest appellari a mala informatione. Papæ.

• Circa hanc declarationem quid sentent Dominus Lucense, vide infra q. 16. limit. 1. num. 137.

66. **SYNDECLARA** eandem declarationem, ut eiusmodi appellatio non suspendat pronuntiationem, vide infra q. 16. limit. 1. num. 35. vers. restringe secundo.

67. **INFERO** III. quod a locutione non potest appellari ad eum, cuius est locutionem, quia est idem tribunal, vide infra sub num. 130. vers. declara.

68. **INFERO** IV. quod, si est suspectus Episcopus, potest allegari suspectus etiam eius Vicarius, Abb. in cap. 14. insinuates. not. 1. num. 2. Isach. num. 10. & Felyn. sub

num. 1. ubi sed quod possit recusari. de offic. & potest. unde deleg. Rot. divers. decis. 2. sub conclusionem. num. 21. in fine. & num. 2. par. 2. & Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. extra rom. cur. cap. 6. sub num. 76. fol. 77. in secunda impressione, & quod hæc sit veritas de receptione opinio, testatur Rot. ubi supra, & quod recusatio Episcopi includat recusationem Vicarii, sic ubi Bortach. tract. de episc. lib. 4. par. 7. q. 5. num. 18. tom. 1. 3. par. 2. fol. 357.

69. **EXTENDE** istam illationem, ut procedat etiam respectu a iure delegata vique, Episcopo scilicet, & Vicario simul, Abb. ubi supra.

70. **LIMITA** I. eandem illationem, ut non procedat in causa delegata soli Vicario, ut ex Card. refert, & sequitur Felyn. d. cap. 14. insinuates. num. 1. versus finem, ubi soluit in causa.

71. **LIMITA** II. ut non habeat locum in Vicario, qui habitaret seorsum ab Episcopo, item in Vicario, ab alio, quam ab ordinario deputato, sicut ex Franch. & Felyn. refert, & sequitur Rot. divers. d. decis. 2. in fine, par. 2.

72. **RESTRINGE** I. nunc tandem communem conclusionem, firmam supra nu. 53. & 58. ut non procedat in Vicario foraneo, seu aliter non generali, quia ab eo potest appellari ad Episcopum, ut dixi supra num. 26. extens. 1.

73. **RESTRINGE** II. ut non procedat quando appellatur in interlocutoria, quia tunc potest appellari a Vicario generali ad Episcopum, A. M. Papæ. ad add. ad Rot. decis. 3. alias, 350. licet officialis. de offic. vican. in nou. Par. decis. 503. die eodem. lib. 2. Marches. tract. de commiss. par. 2. commiss. appell. cap. 6. num. 19. fol. 107. & in secunda impressione, par. 1. de commiss. appell. extra rom. cur. cap. 6. num. 67. versus finem, fol. 76. nam Episcopus potest revocare interlocutoriam sui Vicarii, sicut possit revocare Vicarius, Franch. in cap. 66. dist. 1. q. 12. num. 51. de appell. quare in interlocutorijs potest appellari ad eundem iudicem, sique ad ipsummet Vicarium; quia index potest revocare suam interlocutoriam: ergo a fortiori potest appellari ad Episcopum, qui sic est eundem iudex.

74. **DECLARA** I. subrestringendo, ut Episcopus possit revocare etiam tantum interlocutoriam, quam posset revocare ipsemet

Vica-

Virarius, secus est si ipse non Vicarius et uocari non possit, quia tunc neque possit Episcopus, Franch. d. num. 5. 1. & 5.

- 75 **DECLARA II.** eandem restrictionem; nequamvis appellans ab interlocutoria possit appellare ad eundem iudicem, ut dixi, tamen, si appellans non appellat ad eam causam appellationis non potest ei delegari, nisi per principem ex certa scientia, alias si delegaretur per inferiorem, delegatio esset ipso iure nulla, nec esset opus excipere de suspensione, cum sit suspensio iuris. & de iure, que non indiget recitatione, Franch. in rap. 6. ad hanc col. vi. num. 9. ver. vltimo queritur. de appell. & in cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. num. 4. verum et glof. eod. tit. in 6.

- 76 **EXTENDE** hanc declarationem, ut procedat simpliciter, non habita consideratione limitationis, quam ponit Franch. d. cap. ad hanc. In fine, dicens quod inferior Princeps potest delegare eidem iudici à quo causam appellationis ab interlocutoria, quando appellatio est frivola, & inutilis, nam ego dico, quod isto casu appellatio est reiicienda, & non deleganda, idemque debet remitti appellans ad eundem iudicem, ut procedat ad vltiora in causa principali.

- 77 **RESTRINGE III.** ut non procedat in restitutione in integrum, & ditione de nullitate, quia potest recurri ad Episcopum, à quo potest peti, & obtrineri restitutio in integrum, ut scribunt Abb. Genl. Franch. Bertrach. Maran. & Odd. quos retuli, & sequutus sum infra q. 1. §. rem. 2. num. 33. ver. subdeclar. 1. & potest coram eo dici de nullitate, Bertrach. & Maran. in locis ibidem citatis: & ratio est, quia in istis possit recurri etiam ad ipsum Vicarium etiam aduersus sententiam, latam ab Episcopo, vide infra d. q. 1. §. rem. 2. num. 33. & 34.

- 78 **RESTRINGE IV.** ut non procedat de iure civili, secundum quod à Vicario potest appellari ad eius ordinariam, quia de iure civili Virarius non habet iurisdictionem ordinariam, secus de iure canonico, ut scribunt Nicell. tract. de record. gl. eod. 6. nu. 83. fall. 47. fol. 194. & Decian cap. 66. dilecti. num. 26. & 29. de appell. & ab hac retributione, quia constituitur hac differentia inter ius civile, & ius canonicum non dicitur Rot. diuersi. docet. 1. fuit eor. lusum, in fine num. 23. par. 2. & quod de iure civili à Vicario appellatur ad ordinariam, scribit Balan. l. 19.

à proconsulibus. sub num. 1. C. de appell. 1.

Contra istam restrictionem, reprobanda istam differentiam inter ius civile, & ius canonicum, tenet Bar. quem in effectus videtur sequi Dec. vbi supra, & quod non solum de iure canonico, sed etiam de iure civili appellari non possit ab officiali generali alterius quam Episcopi ad illam, cuius vices gerit, & scribit Franch. in cap. 3. romana. num. 54. verum glof. in ver. ad e. ipsos. de appell. in 6. & quod minus de iure civili appellatur à Vicario ad eum, cuius est Vicarius, cum reponatur idem, potest ex l. 3. precipimus. & ibi notat apostilla C. de appell. vbi tantum est, quod appellatur à Spectabilibus, quicquid si appellatur ab eorum Virariis, & tenet idem Franch. d. rap. 66. dilecti. q. 8. num. 43. de appell.

- 79 **RESTRINGE V.** ut non procedat in supplicatione, quia licet non possit appellari, poterit tamen supplicari, secundum Innoc. quem refert, & sequitur Archid. in rap. 28. anteriorum. sub num. 1. a. q. 6. fol. 135.

- 80 **SUBRESTRINGE** declarando istam restrictionem, ut procedat in supplicatione, largo sumpto vocabulo, prout importat restitutionem in integrum, sed prout importat supplicationem aduersus rem iudicatam, quia cuiusmodi supplicationem non potest admittere inferior Princeps, Franch. in cap. 66. dilecti. q. 9. num. 44. de appell. & in cap. 3. romana. sub num. 5. ver. quid autem ibi. sed an possit supplicari, & lanus Gemin. num. 6. ver. quicquid an episcopus eod. tit. in 6. nam, prohibita appellatione ex uatura cause, censuram prohibita etiam supplicatio, ut retuli & sequutus sum infra q. 1. §. rem. 3. num. 5. procedit ergo restrictio in restitutione in integrum, quam non solum Episcopus, sed etiam Vicarius aduersus propriam sententiam concedere potest, ut vbi dixi supra num. 77.

- 81 **RESTRINGE VI.** ut non procedat in his, quae non veniant in commissionem generali, sed requirant commissionem specialem, quia si in eis Virarius proferat sententiam, appellabitur ad Episcopum, Rot. decif. 7. alias 371. si episcopus. sub num. 2. de off. vic. in non. Maran. in suo spec. par. 6. ad. 1. prin. ip. in verbo, & quandoque appellatur. num. 384. fol. 51. 3. Et ratio est, quia Vicarius in eis pronuntiabit ut delegatus, Felyn. in cap. 15. licet in corrigendis. sub num. 2. de offic. & potest iud. ord. & à Vicario delegatus

Jegato appellatur ad Episcopum, vt dicitur supra num. 24.

**INFERO** ex hac restrictione, quod in causis criminalibus à Vicario potest appellari ad Episcopum, si vera esset hac sententia restrictio, quia licet Vicarius vigore generalis mandati, (si seruatur opinio Ioannis Mon.) possit inquirere, & cognoscere de criminibus, & delictis, tamen ex suo mero, quod ex implorato officio, tamen, si inuenit criminolum, remittet eum puniendum ad Episcopum, vt refert Rot. dec. 12. alias 66. si seruatur. de offic. vic. in noua. & ex Aog. refert Bertach. infra citatur, quare ipse Vicarius potest cognoscere solum causas ciuiles, sed non causas criminales, vel alias, requirunt speciale mandatum, Gemin. in cap. 3. romana. num. 2. vers. nota quod vicarius. & Franch. num. 2. de appell. in 6. & Bertach. tract. de epis. lib. 4. par. 7. q. 13. num. 15. tom. 13. par. 2. fol. 357. dicitur quod Vicarius generalis Episcopi non potest cognoscere de criminibus, nisi habeat speciale auctorisationem à capite, ergo, inquit, est quod Episcopus, cum constituit Vicarium, det ei plenam auctoritatem & inquirendi, & puniendi de criminibus, & na ait de facto seruati.

**83. RESTRINGE VII.** quando Episcopus, ad quem extitit appellatum à sententia, sua per Vicarium, delegauit causam appellationis, & partes, scientes de delegatione non tenere, lingunt subaluminis coram iudice delegato, quia illo casu processus tenet secundum opinionem, quam vltimo loco refert Specul. tit. de appell. §. in hoc tractemus. vers. quid si de facto. num. 4. lib. 2. fol. 188.

Contra istam restrictionem tenent alij, vt testatur idem Spec. vbi supra, quem refert, & sequi videtur Franch. in cap. 66. dilecti. sub num. 32. vers. in ea glossa de appell.

**83. Verum si lapsi non dum forent decem dies dati ad appellandum, possit appellans, quamuis sciens et appellasset ad iudicem incompetentem, de nouo appellare ad competentem, quia illa prima appellatio, quae fuit nulla, nullum praestat impedimentum, Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 5. sub num. 139. vers. si autem. tom. 5. fol. 69. & diu quæst. præced. num. 37.**

**84. RESTRINGE VIII.** vt hæc, quæ diximus de non appellando à Vicario Episcopi ad Episcopum, non habeant locum in Vicario Principis, & in Vicario Papæ, iux-

ta ea quæ scripsi in supra num. 130. neque in Vicariis, qui subsunt Præfidi Prouincie, quia ab eorum sententijs appellatur ad Præsidem Marchæ, tract. de consensu. par. 1. de consensu. appell. extra rom. cur. cap. 6. sub num. 67. fol. 76. in 2. impressione.

**85. DECLARA** eandem continere conclusionem, si iuratum supra num. 53. vt licet à sententia Vicarij non possit appellari ad Episcopum, tamendi Vicarij recusat in suspectus, potest Episcopus dare alium iudicem secundum ea, quæ citat Marches. d. cap. 6. sub num. 67. ibi. sed si vicarius, fol. 76. quia suspitio contra Vicarium non multat contra Episcopum, licet non sit in casu contrarij, vt dixi super num. 68. illud 4.

**86. AB EPISCOPO seu VICARIO** generali appellatur ad Archiepiscopum, cap. 3. romana. per totum, & præsertim in §. debet autem. & in §. hoc. de appell. in 6. Spec. tit. de appell. §. nunc tractamus. in princ. lib. 2. fol. 188. & quod de iure communi appelleretur ad Archiepiscopum, notari Gemin. in d. §. debet autem. num. 2. & Franch. num. 1. & parci ex his, quæ scribit Abb. in cap. 1. pastoralis. in principio, de offic. ordin. & quod ab Episcopis ad Archiepiscopum appelleretur potissimum in spiritualibus, scribit Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 2. sub num. 1. vers. ab episcopis. & hæc est conclusio communis.

Ratio huius communis conclusionis est, quia Archiepiscopus est gradum supra Episcopum, & appellatio debet ineri poni gradum ad superiorem, Card. Alex. in rubr. sub num. 20. de appell. dicitur enim Archiepiscopus ab archos, quod est Princeps, quasi Princeps Episcoporum, Card. Iacob. tract. de concil. lib. 1. art. 1. num. 162. tom. 13. par. 1. fol. 199.

Ratio autem cur etiam à Vicario appellatur ad Archiepiscopum est, quia à Vicarij appellatur eodem modo, quo appellandum esset ab his, quorum Vicarij sunt, Innoc. in d. cap. romana. in principio, de appell. in 6. post tit. decren. extra.

**EXTENDE I.** hanc conclusionem, vt ab Episcopo in tantum appellatur ad Archiepiscopum, vt ipsemet Episcopus, si post interpositam appellationem promouetur in Archiepiscopum, sit iudex appellationis à sententia, quam ipse protulit, dum etiam Episcopus, Gloss. vii. in l. 2. filius non impeditur. in verbo, cum non proprio. ff. de inoff.

inoff. testam. dicitur, quod si sit, qui tunc sententiam succellit iudici appellacionis, potest iudicare, & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 17. disputando istum passum generaliter; an causa appellacionis possit tractari eorum eodem iudice, qui iudicauit, si ascenderit sedem appellacionis; adducti pro ista extensione septem argumenta à num. 1. vsque ad 8.

Contra hanc extensionem; quod enim ipse non possit iudicare; sed teneatur alteri delegare, reruli & sequuntur sum supra q. 34. num. 1. 5. & pro hac opinione contra extensionem idem Greg. Tolos. d. cap. 17. num. 92. & seqq. adducti alia quatuor argumenta.

Confirmatur primo hac contraria opinio, quia si Archiepiscopus sit effectus Legatus, qui videtur superior. At obisepiscopi, a sententia, quam ipse iussit, ut Archiepiscopus, non appellabitur ad ipsum, Card. Alex. in rub. num. 55. vers. quid modo, in fine de appell. licet addat verbum, cogni. abrii.

Confirmatur secundo, quia si ab vno Comite appellandum est ad Ducem, & ipse met sit etiam ille Dux, & ideo possit ad ipsum, vel Ducem appellari à senentia, quam tulit in illis Comites, tamen, quia esset suspectus; iudicando in facto proprio, debet delegare, ut refert, & sequi videtur Card. Alex. in d. rub. num. 55. vers. quid modo.

Concludas igitur, quod si per ascensum ad cathedram appellacionis iurisdicatio sit in eo radicata, eam iurisdictionem non potest iudicando, sed solum delegando, in illa causa exercere, sicut iussit suspensio.

**EXTENDE II.** ut possit appellari ad Archiepiscopum, etiam si Episcopi iurisdicatio fuerit à Papa excisata in ea causa, in qua Episcopus pronuntia sententiam, quia Papa, committendo causam Episcopo, quam ipse Episcopus poterat cognoscere ex iurisdictione sua ordinaria, regulariter dicitur excisasse eius iurisdictionem, & non delegasse causam, & consequenter est appellandus ad Archiepiscopum, cap. 12. licet. de off. iud. ordin.

Secus est si non excitaret, sed delegaret; quia tunc Episcopus reputatur delegatus; nam ordinarius, cui delegatur causa, quam ipse ordinarius potuisset cognoscere iure ordinariæ iurisdictionis, efficitur in ea delegatus, Bertrach. tract. de epis. lib. 4. par. 4. num. 78. tom. 1. 3. par. 2. fol. 357. Alber. Bran. tract. de augmen. 3. concl. prin-

cip. sub. num. 2. 1. vers. de primo. totum 17. fol. 352. Lanfr. in cap. quoniam contr. sub. num. 27. de probat. inter tract. diversi rom. 4. fol. 34. & ex Thom. Triuf. reati, & sequentis sum supra lib. 1. cap. 16. num. 5. in fine. & ideo appellandum est ad delegatam, vi dicti supra à num. 14. & seqq.

Quando iurisdicatio dicatur excisata, vel potius delegata, vide Felyn. in di. disp. 1. 2. licet. num. 1. & seqq. de off. ordin. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 5. in fine differ. 40. num. 77. fol. 110. Van. tract. nullit. rub. coram quo possit. dec. sub. num. 19. item 4. fol. 374. & Lanfr. ubi supra.

Et quando dicatur delegatus in procedendo, & ordinarius in definendo secundum Paul. de Cast. reruli supra sub. num. 51. causam tamen distinctam non placuit, quia vel eius ordinarius, vel delegatus in omnibus.

**DECLARA I.** principaliter eandem conclusionem, ut ab Episcopo, procedente iurisdictione ordinaria, possit appellari ad Archiepiscopum, vel ad Papam, sed ab Episcopo, procedente iurisdictione delegata contra exemptos, appellatur solum ad Papam. Zanch. tract. de heret. cap. 29. num. 4. tom. 11. par. 1. fol. 261.

**LIMITA I.** istam declarationem in prima parte, dimidiamus, ab Episcopo, procedente iurisdictione ordinaria, posse appellari ad Metropolitanum, vel ad Papam, ut non procedat in causis fidei, quia in eis, quamvis procedat iurisdictione ordinaria, debet appellari ad Papam, omnino alijs medijs, sicut ex prudenter responso R. P. D. Petri Duflex gener. assessor. Sanctæ Inquisitionis, & ex alijs firmat Peg. ad Eymer. di. rect. par. 3. comment. 31. vers. hac postrema. & vers. seq. & hoc esse verum, testatur postea Zanch. d. cap. 29. in fine.

**LIMITA II.** vi non procedat quando Episcopus, seu alius ordinarius procederet vtriusque auctoritate, ordinaria scilicet, & delegata, quia tunc ab eius sententia appellatur indistincte ad delegatam, quia iurisdicatio delegata est maior, cui cedit ordinaria, quæ est minor, Henr. Boer. sing. 11. rub. de appell. fol. 203. col. 4.

**DECLARA II.** principaliter extendendo, vi etiam in temporalibus appelleretur ad Archiepiscopum, & non ad Regem, seu alium dominum temporalem, à quo illa temporalia habentur, cap. 3. romana. 3. debet. & ibi Gemin. num. 2. & Franch. num. 2. de appell. in 6. Specul.

Specul. de appell. §. nunc tractemus, in  
fua. ver. illud autem, lib. 2. fol. 189. & Gnid.  
Pap. tract. de appell. q. 34. num. 32. tom. 5.  
fol. 58. & de cl. 436. cum materia. verus si-  
nem, num. 210.

Quare Archiepiscopus est iudex appella-  
tionis in his, quæ exercet Episcopi opus eius ex  
iure accidentaliter, seu non solum in his, quæ  
exercet de iure communi, sed etiam in his,  
quæ exercet de iure speciali ex privilegio,  
quia habere iurisdictionem temporalem  
non competit Episcopo de iure communi,  
Gemin. & Franch. ubi supra.

91. **SVBDECLARA** istam declaratio-  
nem, vi si vera, quando iurisdic-  
tio est iuriter translata in ecclesiam adeo  
quod pro illa non recognoscatur superiorem  
temporalem, quia tunc ab Episcopo appella-  
tur ad Archiepiscopum, Gemin. in d. cap. 3.  
romana. §. debet, num. 3. ver. quæ est ra-  
tio, verus finem, & Franch. sub num. 2. ver.  
sed cessante consuetudine. de appell. in 6.  
rarius idem Franch. in rub. num. 37. ver.  
tertio quaeritur. de appell. et si Episcopus,  
seu clericus teneret alia temporalia in foru-  
dum, Si eph. Auz. tract. de potest. fecul. reg. 2.  
num. 3. lalleu. 2. in fine, tom. 11. par. 1. fol.  
332. & quod si dignitas comitatus sit libe-  
re incorporata in parimonium ecclesie, nec  
pro illa dignitate recognoscatur dominum  
temporalem, tunc appelletur ad forum ec-  
clesiasticum, & hæc si veritas, scribit Greg.  
Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 4. sub num.  
5. ver. rament. ibi. veritas est.

Quid in Hispania, vide infra num. 96.

92. **RESTRINGE** istam declaratio-  
nem, vi regulariter non sit vera in feudali-  
bus, quia ab Episcopo, seu clerico tenente  
feudum a laico, appellatur ad dominum  
directum, à quo feudum tenet, & non ad  
Metropolitani, nec ad Papam, Bar. in l. 36.  
si quando, num. 2. C. de appell. & in l. 1. §.  
si quis, num. 1. 4. ff. eod. Abb. in rub. num.  
13. ver. sed quaeritur. Franch. sub num. 37.  
ver. tertio quaeritur. ibi. sed si episcopus. &  
Dec. q. 6. num. 47. & 48. de appell. Gemin. in  
cap. 3. romana. §. debet, num. 3. ver. si quæ est  
ratio, verus finem, & Franch. sub num. 2. de  
appel. in 6. Feyn. in cap. 27. super quaestione.  
§. porro, sub num. 1. 4. ver. limita. de off. &  
potest. iud. deleg. Frecc. tract. de subfeud.  
lib. 1. ver. etiam etiam fuit quaestio, num. 11.  
fol. 24. Steph. Auz. tract. de potest. fecul. reg.  
2. num. 3. fall. 2. tom. 11. par. 1. fol. 332. &

de communi \* opia, testatur Rom. quem te-  
tuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 11.  
sub num. 97. lim. 9. ubi addidi omnino vi-  
dendum Gallum in locis, ibidem à me ci-  
tatis: quare ab Episcopo tanquam Comite  
non appellatur ad Papam, sed ad superio-  
rem Comitatur, Gall. in locis, à me citatis  
d. cap. 11. num. 97. & Greg. Tolos. tract. de  
appell. lib. 4. cap. 5. num. 4. ver. si appelletur.  
& quod si Episcopus, seu alius clericus reco-  
gnoscat dominum temporalem in foro,  
debeat appellari ad alium, quam ad eccle-  
siasticum, scribit idem Tolos. eod. lib. 4. cap.  
4. sub num. 5. ubi etiam quod nihilominus  
Episcopus in comitatu, annexo episcopatu,  
viuit sigillo episcopali, & facit, quod de  
appellatione à Rege ad Ducem scripsi infra.  
quaest. 16. lim. 5. num. 9. & deinde hæc iurisdic-  
tio probatur aperte ex cap. 6. fol. 1. de  
maior. & obed. in illis verbis, non negamus,  
quia præcelsus Imperator in temporalibus il-  
lus duntaxat, qui ab eo suscipiunt temporalia.  
& ex cap. 7. verum de hoc compet.

Ratio huius iurisdictionis est, quia Præla-  
ti in istis feudis non iudicant, vi persone  
ecclesiasticæ, sed vi laici, vi scripti d. lib. 1.  
cap. 11. sub num. 97. ubi videas. & conse-  
quenter vi iudicant, ita sunt iudicandi etiam  
in gradu appellationis: unde si Rex iudicat,  
vi Dux, consideratur vi Dux, vt retuli, & se-  
quutus sum infra q. 16. lim. 5. num. 9. &  
Dux iudicans, vi Præfex, consideratur vt  
Præfex, & non vt Dux, vide supra num. 2.  
ver. declara primo. & Episcopus, iudicans  
in Capitulo vi Canonice, consideratur vi  
Canonicus, vi reijti, & sequitur sum supra  
sub num. 60. ver. scilicet tamen.

Confirmatur primo hæc ratio, etiam in  
alijs terminis, quàm appellationis; quia  
Episcopus de iure communi non habet iur-  
cessimas, nec sportulas in causis, quas iudi-  
cat, & determinat, arguente textus in cap.  
15. inter cetera, de officio iudic. ordin. ubi  
inungitur Episcopis, quod omnia, quæ per-  
tinent ad eorum officium, pro salute animarum  
exequantur, &c. & in terminis confir-  
mationis scribit Marin. Frecc. tract. de  
subfeud. lib. 1. ver. alia etiam fuit quaestio,  
num. 12. fol. 24. & quod Episcopi, commu-  
tando causas, & delegando, ipsi de suo de-  
beant sufficere pro labore eorum; nam  
habeant redditus, & iura episcopalia, per  
quæ sunt debitorum iustitiam, notat Andr. de  
Isern. in consil. Reg. lib. 1. tit. 74. constitut.

com. circa. lin. 53. fol. 92. col. 2. & tamen, si indicat, ut Baro, habet emolumentum sportularum, ut scribit idem Frecc. vbi supra.

Confirmetur secundo, quia in Regno Francie, quando agitur de negotiis Regni, tunc Prælati ecclesiastici non debent sedere in loco, in quo sederent, si tractaretur de reformatione ecclesie secundum Boer; quæ refert, & sequitur Frecc. d. num. 12. in fine. & num. 13. vbi infert, quod cum in parlamento sit congregatio Baronum, & feudatariarum Regis ad effectum tractandi inter eos de rebus, spectantibus ad eos, vel Barones, & feudatarios Regis, non debet attendi, quod aliqui ipsorum Baronum sint officiales Regij, vel habeant unum ex septem officia Regni, aut sint ecclesiastici Prælati, Episcopi, vel Archiepiscopi, quia non ideo intereunt, vel vocantur, quia sunt Regis officiales, vel Prælati, sed quia tenent feudum, Castra, Comitatus, vel Ducatus à Rege; & ideo eorum persona consideratur in illo actu, vi feudataria.

Similiter, si Episcopus est in studio tantum scholaris, sed etiam tanquam scholaris, & ideo hæc eum præcedit, Card. Iacob. tract. de consil. lib. 1. art. 1. nu. 166. tom. 13. par. 1. fol. 199.

Confirmatur tertio, quia Episcopus filius tenetur in domo facere reverentiam patri, sed in ecclesia, aliquis officij publicis præcedit patrem, ut refert, & sequitur Frecc. vbi supra num. 15.

**EXTENDE I.** hanc restrictionem, ut, si sit questio inter Episcopum, & tertium de feudo Regio, Rex sit iudex competens, Franch. in cap. 3. romana. §. debet. num. 3. de appell. in 6. num. quod clericus ratione feudi, quod habet à laico, subijcitur in cõmentibus feudum iurisdictioni ipsius domini feudi, sibi tribuitur à lege civilis, scribit Abb. in suis qq. quest. 6. gaudolphus. sub num. 3. in 3. argum. & quod ecclesia quoad bona feudalia, quæ tenet à Rege, aliunde domino temporali ligetur legibus feudaliibus laicorum, & subit domino temporali, refert, & sequitur Carau. super rit. 52. not. 5. sub num. 6. & de commun. sententia, quod ecclesiastici ratione regaliū, & feudorum temporalium debeant secularibus, à quibus tali regalia, & feudalia recognoscunt, obedientiam præstare, & sequi forum seculare, scribit Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 5. sub num. 4. vtr. & communis. & quod

dominus feudi sit iudex competens inter vassallos eiusdem ipsi vassalli sint clerici, & pluribus, & ex communi opinione retri, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 21. num. 97. limit. 9. vbi videas.

Secus est, si questio sit inter Episcopum, & Regem, ut quia Rex dicitur feudum ad se reuerlum propter pacta non servata, quia, tunc debent adiri Pares Curie, Franch. vbi supra. & licet vassallos sit clericus, & Pares Curie sint laici, nihilominus iudices erunt, Misling. in sing. obferu. cent. 4. obferu. 89. notum est. num. 2. in fine, & num. 3.

**SVBEXTENDE** hanc extensionem (dum dixi, quod dominus directus est iudex inter Episcopum, & tertium, & quod Episcopus ligatur legibus feudaliibus laicorum in feudo, quod tenet à laico) ut & officiales, deputati per Episcopum, seu alios Prælatos ecclesiasticos in aliqua Terra, subdit iurisdictioni domini feudi, quare in Regno Neap. subsum magne Curie Vicarie, & collibet officiali regio, & triui, ut sunt Iustitiarj provinciarum, Carau. d. rit. 52. not. 5. num. 6.

**DECLARA I.** restringendo eandem extensionem, dum dixi, admodos esse Pares Curie, ut non procedat, quando Episcopus negaret, rem esse feudalem, dicendo, eam esse de proprietate ecclesie, quia isto casu, cum Rex sit actor, debet sequi forum rei, & convenire Episcopum coram Papa, Franch. in d. 5. debet. sub num. 3.

**DECLARA II.** restringendo, ut non procedat, quando ageretur criminaliter, seu de crimine, quia tunc cognitio spectaret ad Prælatum suum, vide Foller. in addit. ad spec. Maran. par. 4. dist. 11. sub num. 75. & Sord. conf. 193. cognitio. num. 12. in fine. & num. 13. & seqq. lib. 2. & dixi supra lib. 1. cap. 11. num. 97. in fine.

**DECLARA III.** restringendo etiam dum dixi, quod ecclesia, & clericus ligantur legibus feudaliibus laicorum, quia nihilominus non ita arctè ligatur ecclesia, sicut ligatur laicus quando agitur de privatione feudi propter aliquam culpam feudatarij: quare si Prælatus committeret aliquam culpam contra Regem, vel dominum, à quo ecclesia tenet feudum, ecclesia non priuaretur illo feudo, sed solus, viuerne illo Prælato, dominus directus illud retineret, & perciperet fructus, & comortuo, reuerteretur ad Prælatum succedentem, ut sic culpa.



Praelati sibi tantum docere, & non ecclesiam  
secus tamen est si laicus feudatarius cul-  
pam committeret, quæ priuaretur feudo,  
& applicaretur domino, Carau. super rit. 5. 2.  
noc. 5. sub num. 6. & quod ubi feudum per-  
uenerit ad manus ecclesie non superfit am-  
plius spes quod reuertatur ad dominum.  
Scripti in alio proposito lib. prece. cap. 9.  
num. 1602.

93. **EXTENDE** II. eandem primam re-  
strictionem, ut procedat in quolibet Episco-  
po, seu clerico, deputato iudice ordinario, seu  
delegato à iudice, seu Principe seculari, Abbe  
in rubr. num. 1. 3. vers. sed queritur, & Franch.  
sub num. 37. vers. tertio queritur, ibi. sed  
si episcopus, & num. 39. vers. tertio iofertur  
de appell. Gemin. in cap. 3. nonnulla. 5. debet.  
sub num. 3. vers. quæ est ratio ibi. conclude  
aut episcopus, & Franch. sub num. 4. ibi. de  
idē quando episcopus, de appell. in 6. Greg.  
Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 5. num. 3.  
vers. potest. Broder. tract. de appell. par. 1.  
lit. 15. in verbo, à clerico. col. 132. qui scri-  
bunt, esse appellandum ad Principem secu-  
larum, qui illum clericum constituit in iu-  
dicem.

94. **RESTRINGE** II. ut non habeat lo-  
cum in Regno Francie, quia in temporalibus  
appellatur ad dominum, quo habentur  
illa bona temporalia, Spec. rit. de appell. Si  
nunc tractemus, in fine lib. 2. fol. 189. quem,  
& alios refert etiam Covar. infra citatus, de  
ex Spec. refert etiam Garg. Tolos. tract. de  
appell. lib. 4. cap. 4. num. 4. iuncto vers. præ-  
cedenti.

95. **RESTRINGE** III. ut non habeat  
locum in Hispania, quia ibi etiam iure Re-  
gio constituta est, ut à Praelati ecclesiasticis  
civitem, & seculares temporalesque iurisdic-  
tionem habentibus, ad Regem ipsam  
proponitur, & appellandum sit, ut scribit  
Covar. tract. 19. cap. 4. num. 2. vers. hinc fa-  
ctum est, fol. 430. & 431.

96. **EXTENDE** hanc restrictionem, ut  
procedat etiam in Praelati officio translati,  
tota iurisdic-  
tio temporalis vicumque libe-  
rè; absque iure feudis, & feudalis recogni-  
tionis, quia adhuc appellabitur ad Regem,  
per ea, quæ tenet Consil. d. cap. 4. sub num.  
2. fol. 431. sicque sub declaratio, posita supra  
num. 90. non verum in Hispania.

Castella, & Terræ cum vassallis, quæ possit  
denotare Praelatos Ecclesiasticos; an præ-  
ferantur ipsi iure feudali, vel libere, vide

Carau. super rit. 5. 2. noc. 4. num. 5.

Quando à seueritia Episcopi possit appel-  
lari ad Concilium Provinciale, vide textum  
in cap. 60. constitutum. 16. q. 1. & Card.  
Alex. in rubr. num. 34. vers. sed quid de sen-  
tentia episcopi, de appell.

Reliqua, quæ ad Archiepiscopum iurisdic-  
tionem pertinent in causis, in quibus ab  
Episcopo sententia est appellatum, vel dictū  
de nollicae, seu petita est restitutio in inte-  
grum, habes infra quæst. 9. rem. 1. & 2.

97. **AB ARCHIEPISCOPO** appel-  
latur ad Primarem, Spec. rit. de appell. 5.  
nunc tractemus, in prae. lib. 2. fol. 188.  
Card. Jacobar. tract. de concil. lib. 1. art. 1.  
sub num. 255. vers. finem, tom. 1. 3. par. 1.  
fol. 204. & Greg. Tolos. tract. de appell. lib.  
4. cap. 2. sub num. 2. vers. ab episcopis, dicitur  
enim primas, quasi primus praesidens,  
Card. Jacobar. d. num. 255. in fine, seu di-  
cuntur Primaries, quia tenent primas fedis,  
Card. Jacobar. d. art. 1. num. 256.

Vel ab Archiepiscopo appellatur ad Pa-  
triarcham, quia Patriarcha est gradatim su-  
pra Archiepiscopum, Card. Alex. in rubr.  
num. 20. in fine, de appell. dicitur enim Pa-  
triarcha ab archis, id est, princeps patrum,  
Card. Jacobar. d. art. 1. num. 163. & Ande.  
Garbarrat. de leg. de latib. 2. cap. de varijs  
ordinariorum nominibus, num. 2. 1. tom. 1. 3.  
par. 2. fol. 156. & hoc est communis conclusio,  
quod Patriarcha sit supra Archiepisco-  
pum, ut ostendi infra sub num. 99. vers. quod  
si velimus, & consequenter ab Archiepisco-  
po appellatur ad Patriarcham, seu Primarē,  
sumendo promissum unum pro altero.

**INTELLIGE** ut applicetur ad Pri-  
marē, seu Patriarcham, cui sit subiectus il-  
le Archiepiscopus, alius si non exeat Patriar-  
cha, cui sit subiectus ille Archiepiscopus, ap-  
pellabitur ad Papam secundum Greg. Tolos.  
d. cap. 2. sub num. 2.

98. **RESTRINGE** eandem conclusionē, ut  
nō procedat quando Archiepiscopus proce-  
deret simul auctoritate ordinaria, & aposto-  
lica, quia tunc non appellaretur ad Prima-  
rem, sed ad Papam, Spec. d. 5. nunc tracte-  
mus, num. 2. vers. quod si minor eum iuris-  
dictio cedat maiori.

**DECLARA** eandem conclusio-  
nem, ut Primas, ad quem dicitur appellari  
à sententia Archiepiscopi, sit idem, quod  
Patriarcha; & in istis terminis sunt intelli-  
gendi Spec. Pamin. & Card. Jacob. quos re-

trali, & sequens sunt sub num. seq. vers. neque tollitur, dum scribunt, quod Patriarcha, & Primus idem sunt.

**DECLARA II.** vt Patriarcha, & Primates, ad quos dicimus posse appellari à sententia Archiepiscopi, restringantur ad quatuor tantum Patriarchas, videlicet, ad Constantinopolitanum, Alexandrinum, Antiochenum, & Hierosolimitanum; quare alij Patriarcha, qui sūt Archiepiscopi primates, non comprehenduntur in terminis huius conclusionis, de quibus Patriarchis, & Primatibus vide sub num. seq. vers. quod si velimus.

**DECLARA III.** pro maiori intelligentia, vt Archiepiscopus exerceat iurisdictionem archiepiscopalem non solum in secularibus causis, quae ad ipsum deuoluuntur per viam appellationis à sententia, lata ab eius Suffraganeis inter subditos ipsorum Suffraganeorum iuxta ea, quae scribunt Spec. Abb. Gemina, & Franch. quos retuli, & sequutus sum supra num. 86. sed exerceat iurisdictionem etiam in primis causis, civilibus tam, in quibus Suffraganei non sunt iudices, sed sunt partes, hancque iurisdictionem exerceat, adhibitis suae synodi Episcopis, ad textum in §. si quis verò, Auth. de sanctis. episc. coll. 9. quod notauit Læi. Jord. tra. 2. de rom. sed. orig. cap. 13. & vlt. num. 7. tom. 13. par. 1. fol. 1. & à sententia Archiepiscopi, lata in causa propria sui Suffraganei, siue fuerit causa de iurisdictione, siue de iure ecclesiæ, siue de alijs rebus appellatur ad beatissimū Patriarcham diocesis, cuius sententia est standum ad textum in d. §. si quis verò. & vocat Læi. Jord. d. cap. 13. num. 8. & sic à sententia Archiepiscopi appellatur ad Primatem, idest, Patriarcham, siue sit sententia secularis, lata in causa appellationis inter subditos Suffraganei, siue sit sententia prima, lata inter Suffraganeum, & alium.

Contra istam declarationem vrgēt textus in cap. 5. primates. in fine. a. q. 1. vbi habetur, quod si Primas in iudicio condemnauerit Episcopum, condemnatio retractabitur à Synodo, & arceatur, quod Primas in eo reuocatur intelligitur de Archiepiscopo, quia Primates, & Archiepiscopi idem sunt, vt scripsi supra, seq. vers. quod si velimus. sicque, attento d. cap. primates, ab Archiepiscopi sententia, lata contra Suffraganeum, nō appellatur ad Primatem, sed Patriarcham, sed ad Synodum, & ita scribit Card. Jacobus. tra. de

concl. lib. 10. art. 1. sub num. 10. tom. 13. par. 1. fol. 351.

In hac contrarietate (quicquid dispoferit Iustinianus Imperator in curato. §. si quis verò. & quicquid colligatur ex d. cap. primates) concludo, quod Archiepiscopus indifferenter cognoscit de causa civilis etiam subditus Episcopi consensit Episcopum, nam debet eum continere coram Archiepiscopo, Abb. in cap. 1. t. pastoralis. sub num. 2. ibi. de causa verò civilis, de off. ordin. & ab Archiepiscopo appellabitur ad Patriarcham, vt dictum, preced.

Secus est, si Episcopus ageret contra suū subditum, quia non deest, vt Episcopus conueniat eum coram Archiepiscopo, cum Archiepiscopus non sit iudex subditorum Episcoporum, neque Episcopus debet esse iudex in causa proprii, Abb. vbi supra, & ideo eligi debent arbitri autoritate iuris, Abb. ibid. & ex Gemin. Franch. Soc. Maran. & Bredet. retuli, & sequutus sum quæst. preced. num. 107. limit. 15. & ab his arbitris appellabitur ad Papam, vt ea. eisdem retuli, & sequutus sum ead. num. 107.

Secus etiam est in causis criminalibus; quia eas non cognoscit Archiepiscopus. Aut enim agitur de delictis maioribus, pro quibus venit imponenda poena depositionis, & tunc solus Papa cognoscit, Abb. d. cap. pastoralis. sub num. 2. vers. nota primo. de offic. ordin. & est Episcopus in Sacro Concilio Trident. cap. 5. causæ criminales. sess. 14. de reformatione, quam causarum criminalium cognitionem, & punitionem, etiam in eis de enormibus criminibus, delictis, & excessibus quibuscumque agatur, commisit Auditori Camere, qui iure ordinario potest procedere contra eos, dummodo monitoria contra Episcopos, vel eorum superiores ad comparandum personaliter non decernatur, nisi prout constitutione, manu Papæ signata, vt in modernioribus facultatibus, concessis Auditori Camere, num. 12. & 13. Aut agitur de delictis paruis, & tunc adhuc nō iudicat Archiepiscopus, vt scribit Abb. vbi supra, sed iudicat Concilium Prouinciale, vt disponitur in Concilio Tridentino supra citato, ad quod in isto articulo recurrat, & ad facultates, datas Auditori Camere.

**DECLARA IV.** vt Metropolitanus, Episcopi, Primates, aut Patriarcha in Suffraganeos non iudicent, nisi in causis à iure expressis, & ita scribit Sacra Congregatio Episcoporum

perum, facta prius relatione Clementi VIII. ac de eiusdem mandato viuz vocis oraculo desuper habito, declaravit de anno 1600 die 13. Octobris.

99. A PRIMATE appellatur ad Papam, & sic gradum, Spec. tit. de appell. §. nunc tractemus, in principio. lib. 2. fol. 188, & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 4. cap. 2. sub num. 1. vers. exemplum.

Contrariam opinionem: quod enim à Primare appellatum sit ad Legatum, & non ad Papam, videtur aperte sentire Card. Alex. in rubi. num. 20. de appell. dicens, appellandum esse gradum, & Legatos esse supra Patriarcham, & sic aperte movit secundum sua verba, quod à Patriarcha gradatim appellatur ad Legatum, & non ad Papam.

Neque tollitur contrarietas opinionum eò, quia Spec. loquatur in Primare, & Card. Alex. loquatur in Patriarcham ad advertendum est, quod Patriarcha, & Primas idem sunt, Spec. tit. de dispensat. §. sunt quoque, nu. 2. vers. nota. lib. 1. fol. 34. Panin. tract. de off. de pot. cap. 1. sed. vacan. præfud. 6. num. 12. com. 13. par. 2. fol. 412, & Card. Jacobat. tract. de concil. lib. 1. art. 1. sub nu. 256. tom. 1. 3. par. 2. fol. 204. & hinc ita contrarietas opinionum.

Quod si velimus, Primates differre à Patriarchis, tunc augeri erit difficultas, quia Patriarchæ, propriè sumpti ad differentiam Primatum, sunt quatuor tantum, ut scribunt Spec. d. §. sunt quoque, sub num. 2. vers. de nota, fol. 34. & Card. Jacobat. d. art. 1. sub num. 256. & dicuntur superiillustres, & ipsis maior debetur reverentia, Card. Jacob. vbi supra, & huiusmodi Patriarchæ sunt Constantinopolitani, Alexandrini, Antiocheni, & Hierosolymitanus, Spec. vbi supra, & Panin. d. præfud. 6. sub num. 11. com. 13. par. 2. fol. 412. Alij verò Patriarchæ dicuntur improprie Patriarchæ, quia potius dicuntur Primates, ut Aquilegensis, Venetianus, Gradensis, Toletanus, & alij, de quibus Panin. vbi supra, & Card. Jacobat. d. art. 1. num. 257. & seqq. & hic dicuntur solum illustres, & sunt minoris dignitatis, Card. Jacob. eod. art. 1. num. 256. vers. finem, & ad hos non potest appellari, omisso medio, Card. Jacob. d. art. 1. sub num. 259. fol. 204. & hi Primates sunt Archiepiscopi: Primas enim in Italia est Archiepiscopus Pisanus, in Ungaria Archiepiscopus Strigoniensis, in Alemania Archiepiscopus Magdeburgensis,

in Hispania Archiepiscopus Toletanus, in Francia Viennensis, & alij, de quibus Panin. d. præfud. 6. num. 13. in verbo. sunt etiam primates, & Card. Jacob. d. lib. 1. art. 1. opus, num. 260. fol. 204. & ideo idem Jacobat. eod. art. 1. sub num. 256. loquitur, non ponendo differentiam inter Primates, & Archiepiscopos: Igitur si sumamus Primates propriè, tantum abest, ut ab ipsis appellatur ad Papam, ut potius dicendum esset, quod ab ipsis appellatur ad Patriarchas, & sic ad inferiorem Legato cogita.

A LEGATO appellatur ad Papam, Card. Alex. in rubi. num. 38. vers. quid modo de legatis, de appell. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 4. cap. 12. sub num. 16. vers. & regulariter, quia Legato Papa nullus est superior, nisi Papa, idem Greg. Tolof. d. cap. 12. sub num. 16.

In Gallia ad quem appelletur quando Legatus abiturus potestate, vide Greg. Tolof. d. cap. 12. num. 17. vers. in gallia, sed etiam dictum non approbo, nisi cum inspectione, quod scripsi infra num. 100. in fine vers. vbi supra.

Non est hic disputandum, an à sententia Legati Papa possit appellari, quia posse appellari satis ex his constat, & firmat usque quæst. 16. limit. ...

LIMITA nunc, seu declaratorum, istum ordinem appellandi in iurisdictione ecclesiastica graduum supra à num. 52. vbiq. huc, ut possit ille ordo omitti, si appellatur ad eos, ad quos potest appellari, omnis medijs: quare, si appellatur à sententia Archiepiscopi, qui alterius similis Prælati poterit appellari ad Episcopum, & omisso Episcopo, ad Patriarcham, ad Legatum, & ad Papam, & ad Papam, & à sententia Episcopi, seu eius Vicarii, aut delegati poterit appellari ad Archiepiscopum, & Archiepiscopo omisso, ad Patriarcham, ad Legatum, & ad Papam, ad quos posse appellari, omnis medijs, tenet, & sequitur fons quæst. præced. num. 46. similis, 4. & num. 103. & 104. & demum potest ille gradatus ordo appellandi omitti ut illis omnibus casibus, in quibus, quæst. præcedenti num. 37. limit. 2. & seqq. dixi, posse appellari, omisso medio: nam quod à sententia Episcopi possit appellari ad Archiepiscopum, ad Patriarcham, ad Legatum, & ad Papam, scribit etiam Card. Alex. in cap. 66. disticti sub num. 21. ibi. sed illa appellatio, si appell. non tamen potest à sententia dele-

gati

gari Episcopi appellari ad Archiepiscopum, quod non rectè videtur considerasse Marches. quem citavi supra sub num. 26. quia Archiepiscopus non est de illis, ad quos potest appellari, omisso medio quare nec à sententia Archidiaconi, aut simili Prælati potest, omisso Episcopo, appellari ad Archiepiscopum.

**DECLARA** limitationem istam, ut index ordinarius appellationum, interponendarum ad sanctam Sedem Apostolicam, & ad Papam, sit Auditor Cameræ, cui à Papa est concessa hæc iurisdictio, & ideo ab illis sententijs, à quibus potest, omisiss medijs, appellari ad Papam, potest appellari ad Auditorem Cameræ, cum ad ipsius devoluantur appellationes, interpositæ ad Sedem Apostolicam, quare à sententia Archidiaconi, Vicarij, Episcopi, & Archiepiscopi potest appellari ad Aud. Cam. omisiss medijs: facultates enim ipsius Aud. Cam. à me relatæ supra sub num. 1. & vers. subextende. & infra num. 11. dum transiunt, ut ad eâ possit extra Curiam appellari à quibuscumque iudicibus ordinarijs, vel delegatis, ac etiam Sedis Apostolicæ Legatis, habent locum non solum in appellationibus, quæ gradatim veniunt interponendæ ad Sedem Apostolicam, sed etiam in appellationibus, quæ interponerentur, omisiss medijs, ut scripti quæst. præced. num. 90. vers. infero. & infra sub num. 125. vers. extende. & vers. declara primo.

**EXTENDE** hanc declarationem, ut idem distans de Rota Macerarenti restituit quoad causas provincie Marchie, quia Rota prædicta est index competens omnium appellationum, quæ in ea provincia interponerentur ad Papam, ut habetur in statutis, concessis dicte Rotæ sub num. 11. appellationes quoque, distimodo non sint primæ appellationes in secunda instantia ex illis locis, & Curialibus, quæ habent indubium cognoscendi causas appellationum, quia Papa non intendit illis præiudicare, quoad primas appellationes, sed solum quoad vteriores appellationes, ut habetur in eisdem statutis sub num. 17. vers. totius verò.

Et licet eadem Rota simpliciter iudicaverit, quod ipsa habeat iurisditionem etiam in causis appellationum, interpositarum à sententijs, latis à delegatis ipsius Papæ in illa provincia, sic referente M. Ant. Amati. decis. 47. à sententia, num. 5. vers. in con-

trarium. & decis. 36. in causa, in fine num. 11. & 12. quem citavi etiam supra q. 2. sub num. 14. vers. quinto in provincia, & mora est Rota ex fundamento, quod constitutio rotalis sub d. num. 1. mandat, appellationes, interpositas ad Romanam Pontificem, devolui ad illam Rotam, & num. 201. præcedenti vers. in quibus proferendis. loquitur de causis, etiam à Sede Apostolica delegatis: unde Rota, coniungendo utrumque locum, deducit argumentum, quod etiam appellationes à delegatis devoluantur ad Rotam.

Licet etiam in iudicando videatur, non posse absque temeritate discedi ab hac dis- obviata interpretatione illius constitutionis in tot causis, quia daretur materia excutendi nullitates adterius illas sententias, in tot causis iam latis.

Tamen, si casus veniret in Rota Romana, dubito, quod vix obtineretur: quia verè illa constitutio loquitur de appellationibus ab ordinarijs illius provincie.

Sed an facultates Rotæ præfatæ, vel alterius Rotæ statuti ecclesiastici præiudicent facultatibus Auditoris Cameræ, quoniam ad eum in illas causas appelleretur, inspicendum sunt facultates cuiusque Rotæ, & moderiores Auditoris Cameræ: Interim ego video, & audio, quod potest appellari etiam ad Auditorem, & quod Signaturæ cû difficultate illas remitteret, & iure quidem (nam loquendo de Rota Macerarenti) cõsuetio illius Rotæ sub num. 17. vers. totius verò, agendo de præiudicio iurisditionis circa appellationes emissarum illius provincie, respicit solum veritates, & loca dicte provincie, & loquendo de quantis Rota non est verisimile, quod Papa deroget facultatibus Auditoris Cameræ, cum illas in dies augeat. l. 1. c. 2. §. 1. 1067

**SUBDECLARA** I. restringendo eandem declarationem, etiamque extensionem, ut habeat locum solum in causis personarum, & causis quasi spiritualibus; quia in ea illis Auditor Cameræ, & Rota prædictæ habent iurisditionem, & potest ad eos appellari, etiam omisiss medijs, sicut potest, omisiss medijs, appellari ad Papam: Secus est in causis matrimonialibus, & in operè spirituales, ac beneficiis, quia de illis non habet potestatem iudicandæ, nisi Episcopus, & ideo Auditor Cameræ ex sua iurisditione ordinaria non potest de illis cognoscere, & cognoscendo, nullatenus cognosceret, & sententia

ritia eſſet nulla; quomodo enim eius facultates nom. 8. vel ſine non omnes loquuntur etiam de cauſis ſpiritualibus eccleſiaſticis; tamen intelligi debent de cauſis qualiſ ſpiritualibus, vt tenet Rota coram. Illuſtriſſi. Card. Blancheto in caſertana beneſit, die 5. Maij 1595. & coram R. P. D. Juſto in vna Venetiarum nullatus matrimonij, die Junij 5. Julij 1604. & hic eſt notatus Cariz ſtylus, cui ſtandum eſt, quomodo ſi à mendacio ſemper abſtinendum eſt; reſponſio, quam Rota accommodat facultatibus Auditoris Cameræ, mihi non ſatisfaciãt, & meliorem excogitare nescio: quare iuxta hanc declarationem concludo, quod ſcilius appellandi extra Curiam, omiſſo medio, ad Auditorem Cam. habet maximè locum in cauſis merè prophanis, prout in his terminis loquutus ſum quæſt. præced. num. 90. loquendo de appellatione à Gubernatoribus provinciarum Campaniæ: & ideo ad Auditorem Cameræ potius, omiſſo Epicoſcopo, & Archiepiſcopo, appellari in alijs cauſis, quam in matrimonialibus, & beneficiatibus, quia in illis impetrandus eſt iudex delegatus à Papa, admodum eius Signaturarum iuſſu, & quæ deſtas cauſas matrimoniales, & beneficiales non ſolet delegare, niſi Rotæ per ea, quæ ſcribit Marchef. tract. de commiſſ. par. 2. de commiſſ. appell. cap. 3. ſub no. 2. & num. 8. in fine, dicens, quod cauſe beneficiales ſunt totales.

Ratio huius ſtyli, & delegationis cauſarum beneficiarum in tribunalè Rotæ eſt, quia, cum ad Papam ex toto totarum oib. deſerantur appellationes, præſertim cauſarum beneficiarum, conuenit, vt, qui ad eum pro iuſtitie conſecutione ex remotiſſimis accedunt paribus, in hoc integrè conſolentur, quod non vnum, nempe Auditorem Cameræ, iudicem inuocet, ſed Collegium plurimum, du in euſmodi cauſarum genere verſatorum, quales ſunt ſæpius Rotæ Auditores, qui cauſas nō vulgari trauſa ſed amplexu ſtricta diligentiſſimè examinant, cauſarumque iurecoſultos à deo iuriſprudētia antecellere debere, vt eo ſi iudicium nunquam errare credatur: tales expediti cuiq. Reipub. habet iudices, vt eorum ſententiæ ex iuſticia prolaræ cenſentur, quod facilis ſubditi illis acquieſcant, & ſic ut odium, ac diſcordia ex lite oriatur, ita ex ſententia beneuolentia, & concordia propagetur.

Verum aduerte, quod, ſi cauſa beneficia-

lis ſit de beneficio, cuius annuus introitus non aſcendat ad minus ad ſummam decem ducatorum anni de Camera, non ſolum non delegatur Rotæ, ſed neq. in Curia; quare, ſi ſit minoris valoris, ſolet remitti per breue in partibus, & vbi remaneret in Curia, ſolet committi extra Rotam ad euitandas in cauſa modici valoris expenſas non modicæ quantitatæ, Marchef. d. cap. 3. num. 1.

**SVBDECLARA. II.** cum dixi, quod Auditor Cameræ eſt Iudex appellationū interponendarum ad Papam, ſeu Sedem Apoſtolicam, vt non procedat in appellatione à Concilio, etiam ſi eſſet Concilium ſynodale, ſeu provinciale, quia licet Conciliū celebratū auctoritate Papæ, abſente ipſo Papæ, dicatur habere iuriſdictionē ordinariā ad ſolita per Campegi. act. de concil. cap. 23. nu. 9. ſeu iuriſdictionem delegatā ſecundum vnam opiniouem, quam reſert Card. Iacob. end. tract. de concil. lib. 3. art. 8. num. 54. & ſeqq. ſeu ordinariā ſecundum alteram opiniouem, quam reſert end. art. 8. ſub num. 57. tom. 13. par. 1. fol. 266. & conſequenter licet concilium dicatur iudex ordinarius, vel delegatus extra Curiam, licet etiam à diſcō Concilio, celebrato auctoritate Papæ, ipſo tamē Papæ abſente, appelletur ad Papam, vt reſcribit, & ſequitur ſum. num. ſeq. licet pariter ad Aud. Cam. deſerantur omnes appellationes, à quibuſcumq. iudicibus ordinarijs, vel delegatis interpoſitæ extra Curiam ad Sedem Apoſtolicam ex facultatibus Auditoris Cam. à me citatis infra ſub num. 125. verſ. tercio concludo.

Tamen non poſſet à Concilio appellari ad Auditorem Cam. quia eius facultates eſſe gette alibus verbis conſtat ſent. teſtibus nem nitilominus patiuntur ſecundum ſubiectam materiam, vt patet ex his, quæ ſcripſi ſupra verſ. ſubdeclara. & infra ſub num. 153. verſ. contra. Sed abſurdum eſſet, quod Auditor Cameræ, & ſolus recognoſceret, quod tot Patrum, & Prælatorum vnanimi conſenſu, & voluntate eſt iudicatum, accedente etiam auctoritate Papæ in eorum congregatione.

**A CONCILIO** Provinciali appellatur ad Papam, cap. 48. ſicut excellentiſſim. 23. q. 4. Card. Alex. in rob. ſub num. 34. verſ. ſed quid. in fine de appell. Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 3. cap. 6. om. 3. verſ. ſed certe. & Ruginel. tract. de appell. 3. cap. 2. nam. 14. & quod à Concilio Provinciali

ciali possit recurri ad Papam, scribit Card. Iacobat. tract. de concil. lib. 9. art. 12. num. 100. respondendo ad argumentum adductū prius eod. art. 1. sub num. 8. v. et ad idem. tom. 1. 3. par. c. fol. 350. & 345. & loquendo simpliciter de concilio, clausam esse, quod à Concilio recte appelletur ad Papam scribit idem Card. Iacobat. d. tract. de concil. lib. 10. art. 1. num. 1. fol. 351.

Concilium prouinciale dicitur illud, cui praesit Archiepiscopus, vel Patriarcha, seu Primas, v. scribit idem Card. Iacobat. d. tract. de concil. lib. 1. art. 1. sub num. 19. v. et quot autem sint genera conciliorum. fol. 192.

Dici etiam potest prouinciale illud, quod facit Legatus in prouincia, sibi decreta, auctoritate Papae, Card. Iacobat. sub. d. num. 19.

AMPLIA I. hanc conclusionem etiā in Concilio synodali, & in Concilio religioso, cum quia regula est, quod à Concilio appellatur ad Papam, vt patet ex praedictis, & seqq. tum etiam quia ad Papam potest appellari, iussu medio, vt retuli, & sequutus sum quæst. praeced. limita. 4. nu. 46.

Concilium synodale dicitur illud, quod facit Episcopus cum Presbiteris, & clericis suae ecclesiae, Card. Iacobat. in loco, supra proxime citato.

Concilium religiosorum vocatur capitulum, idem Card. vbi supra.

AMPLIA II. eandem conclusionem, vt habeat locum etiam in Concilio generali, quia etiam ab eo appellabitur ad Papam, Card. Alex. in rubr. num. 35. v. et, sed quid de concilio vniuersali, & num. 36. de appell. quem cesat, & sequitur Card. Iacobat. tract. de concil. lib. 10. art. 1. num. 1. in vltimis v. b. tom. 1. 3. par. c. fol. 354.

SVBAMPLIA I. istam ampliationem, vt praecipue procedat, si Concilium non fuerit legitime congregatum, quia si ab eiusmodi Concilio contingat appellari, appellabitur sine dubio ad Papam, vt firmat Card. Iacobat. d. art. 1. num. 1. & seqq.

DECLARA istam subampliationem, vt à Concilio, non legitime congregato, reclametur potius, quam appelletur, quia cum non habuerit iurisdictionem, habebit locum reclamationis, per quam Papa declarabit nulla omnia gesta in illo Concilio, Card. Iacobat. d. art. 1. sub num. 6. Imò cum Concilium, non legitime congregatum, non dicatur Concilium, sed conciliabulum, & Saranen Synago-

ga, cap. 5. molit. dist. 17. non dicitur appellatum à Concilio, & consequenter multo minus in eiusmodi reclamatione erunt attendenda tempora appellationis, quia cessat rimor desertionis appellationis, cum nullus entis nulla sint qualitates.

SVBAMPLIA II. vt habeat locum etiam in Concilio generali, legitime congregato de voluntate Papae, quia, si in eo Papa non praesuerit, posset ad ipsum Papam appellari secundum Card. Iacobat. d. art. 1. in fine, num. 7. fol. 354. nam Concilium generale dicitur etiam illud, in quo non praesit Papa, sed praesit alius eius loco, Card. Iacobat. d. tract. de concil. lib. 1. art. 1. num. 1. 9. v. et quot aatem. fol. 192.

LIMITA I. eandem ampliationem, vt non procedat quando Papa praesent Concilio, quia tunc à Concilio nulla eius potest appellari, cum determinatio, facta à Concilio, auctoritate Papae, qui non habet superiorem, ad quem liceat appellari, Card. Alex. in rubr. num. 36. in fine, ibi praedicta intellige, de appell. & Card. Iacobat. d. tract. de concil. lib. 1. art. 1. num. 4. & art. c. sub num. 74. in responsione ad quartum argumentum fol. 354. & in terminis huius limitationis potest procedere, quod scribit Redoff. tract. de appell. art. 3. gloss. vna, num. 9. tom. 1. fol. 489. dicens, non posse appellari, quia sub concilio generali comprehenditur Papa, & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 6. num. 2. v. et, sed cont. dicens, à conciliis vniuersalibus, legitime celebratis, & cum auctoritate Pontificis, vt oportet coepis, non esse admittendas appellationes.

TEMPERA hanc limitationem, vt si in his, quae in Concilio decreta sunt, emerferit aliquod dubium, quod explicacione indigeat, possit isto casu recurri ad Papam, Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 6. num. 2. in fine, v. et, potest tamen. fol. 301.

LIMITA II. vt non habeat locum in Concilio generali, legitime congregato, super contentione papatus, quia tunc à sententia Concilii generalis, legitime congregati, non appellatur, cum isto casu Concilium non habeat superiorem in ecclesia, quia non est aliquis eo superior, ex quo Papa non haberet, & iteo ipsum Concilium iudicat de papatu, Card. Iacobat. d. lib. 10. art. 1. num. 5. & 6.

Qualis debeat esse contentio de papatu ad hoc, vt Concilium possit congregari sine aucto-

audioritate Papæ, vide Thom. Campeg. Episcopum Feltrensem tract. de concil. cap. 2. cas. 2. num. 13. & 14. fol. 400. & latissimè Card. Jacobus. eod. tract. lib. 3. art. 1. num. 46. & seqq. fol. 326. & num. 44. & seqq. tom. 13. par. 1. fol. 237.

Et qui sint casus, in quibus Doctores disputant, an concilio possit congregari contra Papam, vide eisdem Campeg. d. cap. 3. num. 10. & seqq. & aliqui ponit cap. num. 9. & seqq. & Card. Jacobus. d. tract. de concil. lib. 4. art. 2. num. 10. & seqq. fol. 342. & Jacob. Sémone. tract. de cath. institut. t. 2. de concilijs. num. 13. & 14. tom. 11. par. 2. fol. 135.

A PRAELATO regulari, vtrutrum ab Abbate procedente contra monachum, an possit appellari, & ad quem appelletur, vide infra quæst. 17. limit. 1. num. 1.

A PAPA malè informato appellatur ad eundem Papam, vide supra num. 65.

IN FERO ex ordine appellandi, si nobis hoc usque traditu in foro ecclesiastico, vnam iam omnibus dno noi am conclusionē, quod à iudice ecclesiastico, qui iudicat vti ecclesiasticus, non potest appellari ad iudicem secularem, sed debet appellari ad iudices ecclesiasticos.

Ratio huius limitationis est duplex.

Prima ratio est, quia appellatio debet interponi ad superiorem, qui habeat gradum cum eo, à quo appellamus; alias, si interponatur ad superiorem, qui cum eo non habeat gradum, appellatio vti ad incompetentem non valet, testibus Ansh. & Ang. Arer. quos in alijs terminis retulit, & sequutus sum quæst. præced. sub num. 97. vers. declarata. & num. 39. Sed inter ecclesiasticum & laicum regulariter non sunt gradus, sed quisque eorum habet separatam, & diuersam iurisdictionē, cap. 8. quoniam idem, distinc. 20. & in alijs terminis scripti ead. quæst. præced. 74. & supra lib. 1. cap. 1. & 2. *Divisio imperij cū tunc Casar habet, ut inquit Poet. & rursus. Non illi imperio, &c. Sed mihi forte placet ut ille in manu sua, & alter alterius iurisdictionē nō perturbat.* cap. 1. 3. novit de iudic. Et hinc ratio est adeo vera, ut neque à laico possit appellari ad ecclesiasticum, vide quæst. præced. sub num. 44. num. 74. in fine, & num. 13. vers. contra.

Secunda ratio est, quia tam iurisdicō ecclesiastica, anecllax secularem, cap. 6. solus de iurisdic. & obed. est enim ecclesiasti-

ca tanquam sol, & secularis tanquam luna. Rebuff. tract. de appell. tanquam ab abusu. in princip. num. 5. vers. tño etiā. rom. 3. fol. 450. appellatio ab ecclesiastico ad secularem esset à superiori ad inferiorem, & ideo nulla per ea, quæ scripti supra quæst. 1. num. 23. & seqq. & tota hæc secunda ratio bene comprobatur ex his, quæ dixi num. seq. vers. ab ecclesiastico.

Hanc limitationem restringant Galli, vtrorumque Regno non procedat in appellatione ab abusu, id est, in causa notorii abusus induci ecclesiastici, Rebuff. d. tract. de appell. tanquam ab abusu, in principio, num. 4. vers. de hac rom. 3. fol. 339. & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 6. num. 1. fol. 401. quia Galli regales prætendunt hanc iurisdicōnem ex concordatis, & privilegijs, Galliz à pluribus Pontificibus concessis ob beneficia collata in Sedem Apostolicam, ut deducit Greg. Tolos. d. cap. 6. num. 14. 16. & 20. & qui sint casus, in quibus potest à iudice ecclesiastico recurrere, & appellari propter abusum ad supremam Curiam, & Parlamentum, tractat Rebuff. d. tract. de appell. tanquam ab abusu, num. 4. & seqq. sed, qui de eiusmodi iurisdicōne scribunt, regulam ponunt, ut abusus sit, quando quis palam, & notoriè sanctis decretis, ac concordatis, privilegijsque Galliz perperam utitur, Rebuff. d. h. de appell. d. c. num. 2. fol. 539.

Eandemque restrictionem, propositis ad utraq; partem argumentis, descendit Greg. Tolos. d. cap. 6. num. 16. 17. & seqq.

Verum Galli, quique ipsos hac in re tuerent, videant, ne ecclesiasticam ledant iurisdictionem, & caveant ne iudicio incurrant in excommunicationem bullæ contra domini. cap. 13. 16. & 19. quia bulla reuocantur privilegia etiam si per viam reuocationis, aut contrarius concessa forent.

#### 101. AB ECCLESIASTICO, & LAICO

simul iudicantibus appellatur ad superiorem iudicem ecclesiasticum, quia est maior vniuersus Bar. in l. 1. §. si quis in appellatione. num. 13. vers. quarto ponit. ff. de appellat. & telat. Franchi. in tabul. rom. 42. q. 6. & Card. Alex. nu. 56. vers. sed quid si clericus. de ap. pel. Alex. consuet. 2. viso processu. nu. 1. lib. 6. Miran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princ. in verbo & quando appellatur. num. 379. limit. 10. fol. 512. Rebuff. tract. de priuilegijs schol. priuileg. 106. nu. 14. vers. decimo quarto. rom.

18. fol. 53. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 4. cap. 7. num. 1. fol. 415. & est conclusio communis.

Ratio est, quia magis dignum trahit ad se minus dignum; nec causae continentia est dividenda.

103 **AMPLIA** hanc communem conclusionem ut procedat etiam si ecclesiasticus sit simplex plebanus, & laicus sit Comes, Carol. Alex. in d. rubr. num. 56. & 57. de appell.

**IN FERO I.** ex eadem communi conclusione, comprobando eam, quod si iudicet simul iudex ordinarius, & iudex delegatus, ordinario adiunctus à Principe, & contrarias proferant sententias: erit recurrendum ad Principem, tanquam si uterque fuisset delegatus Principis. Bar. in l. 28. duo iudices. nu. 3. ff. de re iud. nam delegatus est maior ordinario in causa delegata, quia gerit vires delegatus, ut scriptum supra nu. 1. vers. conet. 2. & quod praed. nu. 64. vers. ratio.

**IN FERO II.** quod si non illis coniunctus illis iudicent simul, appellabitur ad eum, ad quem appellaretur, si iudicasset solus illis, Greg. Tolof. d. cap. 7. num. 3. vers. ita coniunctus. fol. 415.

**IN FERO III.** quod si causa fuerit compromissa in laico, & clerico, & ab eorū laudo petatur redemptio ad arbitrium boni viri, erit recurrendum ad Episcopum, quia clericus vi digniori attrahit laicum, Salys. in l. 31. precipimus. in fine, C. de appellat. Franch. in rubr. num. 23. de appell. Adde, ad Bar. in d. l. duo iudices. in verbo. potentior. ff. de re iud. & Rebuff. tract. de priuilegiis schol. priuileg. nu. 6. num. 15. vers. decimo quarto. tom. 18. fol. 53.

**DECLARA** hanc illationem ex his, quae scriptum infra quest. 17. limit. 14. num. ... vbi videas.

**IN FERO IV.** generaliter, quod ubique, inferius, & superior simul cognoscant, semper appellabitur ad superiorem illius superioris, omisso medio superiore, illius inferioris. Franch. in rubr. nu. 41. quest. 5. de appell.

**DECLARA** restringendo eandem communem conclusionem, ut non procedat, quando utique iudex ex auctoritate vnius Principis, seu domini, iurisdictionem habentis, iudicant, quia tunc licet simul iudicent, & unus sit laicus, & alter ecclesiasticus, tamen ad eum, ex cuius auctoritate, & commissione iudicant, iudicandum appellandum est, siue sit laicus, siue ecclesiasticus, ut con-

siderant etiam Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 4. cap. 7. num. 5. vers. exultationem. fol. 416. & optime facit quod scriptum supra num. 93. vers. extendit secundo.

#### ARTICVLVS IV.

**AD QVARTVM** articulum: Ad quos appellentur à sententijs, latis à iudicibus ordinarijs secularibus.

Resp. non posse dari certam, & generalem doctrinam; ad quos sit appellandum, quia ille quid generalis, traditus ab Imperatore in l. 32. precipimus. & sequentibus C. de appell. non serui, teste Bar. quem citavi supra num. 12. & hoc, quia etiam Imperator sui omnibus potentibus secularibus superior, tamen non ita, ut antea, imperat: sunt enim iudice multa dominia, quae de facto non recognoscunt Imperatorem, ut de Regno Hispaniarum, & de Regno Francie notavi supra lib. 1. cap. 16. num. 3. & habent constitutiones locales, & diuersos ordines magistratuum; & ipsius Imperator, tanquam magnificus, & gloriosus, sicut aquila, distribuit praedam suam, ut resuli quatuor. praeced. sub num. 461. vers. contra. & similiter Rex Hispaniarum ob egregia bella, vel pacis fauora in Rep. viliam aem praecleari gesta, alioquin causa nobilissimis ciuitatibus, villis, aut oppida regio beneficio confert cum iurisdictione, mero, & maximo imperio adhuc in amplissimo territorio exercendis, ut scribit Couar. pract. qq. cap. 4. in principio, & hoc, quibus Imperator praedam distribuit, & Rex oppida, & Ciuitates confert, feudatarios, seu Barones vocamus, qui de iure citati sunt in cogniti, & ideo non habent, nisi eam iurisdictionem, quam ex receptis privilegiorum inuestiuntur, & concessionibus accipiunt, ut scribit etiam Covar. super tit. 2. ff. de iur. 4. in fine, ad quas inuestituras in transiit iurisdictionis, & appellationis, est recurrendum.

Verum tamen licet mutata sit ille ordo, appellandi, tamen illius substantia, quae est, ut ab inferiore appellentur ad superiorem, nunquam fuit mutata, neque potest mutari: quare, & in Curijs Regum, Principum, Ducum, Marchionum, Comitum, aliorumque Baronum ab inferioribus appellandum est: ad superiores: & circumscripsi iurisdictionis, ac varijs magistratui ordinibus, quos quique, habens iurisdictionem, potest ad bene-

placi-



placium confirmare; ordinem, qui certæ doctrinæ est capax, aggredior.

103 A B A I V L O, seu officiali Baronis appellatur ad Baronem, Andr. de Iser. in consilium. officiorum. lib. 67. col. 1. lib. 1. fol. 83. quem refert, & sequitur Mariu. Frecht. tract. de subsecut. lib. 2. autho. 1. 6. num. 1. fol. 349. & ratio secundum Iser. ubi supra est, quia licet à Virario non appellatur ad Episcopum, ex quo Vicarius est tanquam assessor loco Episcopi; atque effectus appellare ad idem tribunal; rñ ab officiali Baronis ad Baronem non dicitur appellari ad idem tribunal: Atq. in eadem consue. officiorum. num. 12. scribit, ista verba Andree de Iser. effectus tenenda, quia non meminit alibi legisse hanc differentiationem, sed potius miratur, quod Isernia hæc dixerit, ostendendo, quod Vicarius Episcopi dicitur index, subdens, quod ideo multum dubitat de dicto Isernia: Frecht. dicta amb. 1. 6. sub num. 2. aliam reddens rationem, scribit, propter inordinatam causarum, quæ tractantur coram Baronibus, ordinationem esse ex lege Dni Gulielmi, ut à sententia Baiuli appellatur ad Baronem, & non ad Regem, quia pro habendo recursu ad Regem, vel Iustitiarum Provinciarum esset impensa quam valor causæ, veluti, inquit, quæstio de equo, posito in stabulo: Rol. à Vall. conf. 75. in infortunio. num. 10. vers. secundum confirmatur. & nam. 17. in fine, vers. non obstat. lib. 3. citat eisdem Andr. de Iser. & Atq. & quasi nō intelligeret, qui sint isti Baiuli, de quibus loquuntur, inquit, quod si loquuntur de Baiulis, qui sint Potestates Castellani, vel Virarii ordinarii generalis, valde loquuntur.

Confirmatur primo hæc opinio Andree de Isernia, quia si vassallus sit inuestitus de iure, & mixto imperio, & omnimoda iurisdictione, & ipse deponat Potestatem, qui ferat sententiam; ab ista sententia appellabitur ad vassallum inuestitum un feudatarium, qui deputatus Potestatem, Curt. Iun. tract. de feud. in 7. vul. par. princip. q. 12. num. 32. tom. 1. o. par. 2. fol. 93. & quod cogniti primarius causarum appellacionum spectet ad vassallum inuestitum de iure, & mixto imperio, & omnimoda iurisdictione, scribit Ios. conf. 1. 61. circa primam. lib. 2. & quod sub concessione meri, & mixti imperij, & omnimode iurisdictionis veniat cognitio causæ appellacionis, tanquam species

comprehensa sub dictis generalibus, scribit Pans. conf. 8. ad veritatem. num. 31. & 32. lib. 1.

Confirmatur serundo, quia si quis committeret alicui inuirtitatem causam, excutendam in alio loco, puta, in aliquo Castro sui territorij, & diceret, facinus vos nostrum Vicarium, tamen ab eo appellaretur ad ipsum, qui fecit eum Vicarium, & non ad alium superiorem, Bat. in l. 1. §. ab eo. in fine, vers. sed quæro, ff. quis & a quo appell. nam iste dicitur delegatus ad inuirtitatem causarum & non ordinarius, Bar. ubi supra, & à Iernenia Vicarij foranei, quia est delegatus, appellatur ad Episcopum, ut ex Rot. Franch. Abb. Cur. Iun. & alijs rebus, & sequens sum supra num. 26. & quod secundum Lrgastis à Iernenia Vicarij possit appellari ad eum, qui constituit Virarium, & ideo ad Episcopum, scribit Card. Alex. in rubr. sub num. 18. de appell.

Confirmatur tertio ex l. 19. à proconsulibus. C. de appell. & consili. ex qua probatur, quod à Vicario potest appellari ad iudicem ordinarium, cuius vires gerit, & à quo constitutus est, secundum Bal. in ead. l. à proconsulibus, quum etiam ricit Rol. à Vall. conf. 75. in isto. num. 9. lib. 3.

Contraria opinio, quod enim non appellatur ad ipsum Baronem feudatarium, si de iure Dominum superiorem; probatur ex eo, quia prima confirmatio, quæ pendit totus iste articulus, non est vera: licet enim validus sit in iuribus de feudo alius Castri cum iure, & mixto imperio, & omnimoda iurisdictione, tamen, si subditi appellant à Potestate, vel Vicario deputato per ipsam iurisdictionem, non erit appellandum ad ipsum feudatarium inuestitum, sed ad Dñm superiorem, quia licet Princeps non cedat vassallo meri, & mixtum imperium, & omnimoda iurisdictionem in aliquo loco, non tamen illi videtur rursus fuisse appellaciones, nisi de eis sit expressè mentio in concessione, Iacob. de S. Georg. tract. de feud. in verbo. cum, mixto imperio superio. versus finem. num. 9. vers. sed an ille. tom. 1. o. par. 1. fol. 192. & rursus in verbo, & dicti vassalli pro dictis rebus. sub num. 36. lib. vnum super. fol. 223. admonens hoc esse notandum, & Boff. & Brun. quos reuult, de sequens sum supra lib. 1. cap. 66. lib. 2. num. 5. vers. si verò, & hanc esse communem opinionem testatur, & sequitur Rol. à Vall. d. conf. 75. in isto. sub num. 14. vers. his notis obstantibus. & num. 15. lib. 3. & quod con-

cessio iurisdictionis operi, & mixti impetij, etiam in proprietate, & ratione tertiorum intelligatur quoad primam instantiam, non autem in secunda, nec quoad causas appellatorias, scribet Couar. praet. 99. cap. 4. sub num. 5. vers. priora cum luso. fol. 433. ubi ita firmat in specie contra litem. Affil. & Curt. huius citatos supra pro adversa opinione, restans hanc opin. esse in petiti receptorem, & adde omnino, quia pro ista opinione scripti supra d. cap. 66. sub num. 5. huiusque opinionis praesent in Regno Neap. vide infra. num. 110.

Non obstat ad haec per prima opinio, ne, cum quia haec opinio contraria est communis, ut diximus quia contra litem. Affil. & Curt. firmat in specie Couar. supra citatus, & contra litem in allegato. conf. 161. lib. 2. tenent. Cracca. conf. 209. illustrissimus. num. 9. vers. fortius, dicens, quod consuetudo non approbat illius dictum. Nam. conf. 580. primo queritur in fine, sub num. 35. Rol. à Vall. d. conf. 75. in isto. num. 18. & 19. lib. 3. & Franc. Boc. in addit. ad eundem litem. conf. 161. Ad litem pro consensibus. adductam in tertis comprehensione respondeo dupliciter. Primo, quod illa lex dicit solum, quod appellantes non aperiunt ad quem appellatur, & licet Bab. in ea dicit, quod appellatur ad ipsam Praefectum, tamen hoc est verum, quando cognoscit ex delegatione, secus quando cognoscit ex iurisdictione Vicariatus, quia tunc non ad eum, cuius est Vicarius, sed ad superiorem illum, Salyc. in d. litem pro consensibus. sub num. 1. & in l. 32. praescriptum. num. 2. C. de appell. de consil. Secundo respondeo contra eum Rol. à Vall. d. conf. 75. num. 161. vers. superest, quod illa lex loquitur in Vicario Praefecti praetorio, cuius Praefecti praetorio tanta olim erat dignitas, ut ab eo iurisdic. à Principe non liceret appellare, adeo non mirum, si ab eius Vicario appellatur ad eum, cum ad alium appellari non posset, undeque responsum non clarior ante cum explicatione Card. Alex. in cap. 66. dist. 1. vers. sed punctus stat. de appell. dicens, quod cum tribunal Vicarij, & eius, cuius est Vicarius, reputeretur idem tribunal, & a sententia Praefecti praetorio non possit appellari, videtur, quod neque possit appellari a sententia sui Vicarij, quare unusquisque debet contentari, quod possit appellari ad ipsam Praefectum praetorio, ne iniquitas Vicarij remaneret indiscussa, & quia privilegium concessum ordinario,

non tranfit in eius Vicarium, quae responsio, si esset bona, bene consummaretur ex his, quae de appellatone Vicarij Principis ad ipsam Praefectum scripti infra num. 30.

104 **RETENTIA**, si placet, prima opinio, quae tamen non est vera.

**DECLARA I.** cum ex mente Frecciae d. auth. 16. sub num. 2. ut in modis appellatur ad Baronem propter vitandas impensas, & vi subditis fiscalibus patenti aditus in causis quinque, aut decem, arearum Amalphitani vniuersitatis concessa; Secus est in non modicis, quae tunc appellabunt ad eum, à quo appellatur, si sententiam protulisset Baro.

105 **DECLARA II.** vi Baro, non habens in specie causas appellationum, decaus procedere in illis causis modicis Baro, vii index delegatus pro Regem, & non vi ordinarius caute appellatorias, quae per priuilegium concessa non appareat. Frecciae d. auth. 16. num. 2. fol. 349.

106 **ABARONE**, seu quousque feudatario appellatur iuxta formam inuestiturae feudalis, quare distingue duas species inuestiturae.

**PRIMA** species est, quando inuestitura non conceditur feudatario secundas causas, id est, causas primae, vel secundae appellationis, sed solum conceditur merum, & mixtum imperium, & omnimodam iurisdictionem, & in illa specie concludo, quod appellatur ad Dominum directum, cui concessa feudum, seu ad officiales, & iudices appellationum, deputatos ab ipso Domino, & idem; quia cum feudatarius non possit cognoscere causas appellationum per ea, quae dixi supra sub num. 103. vers. contraria opinio, necessarium cognoscat Dominus, qui concessit feudum, & hoc erit difficultate.

107 **EXEMPLIFICA** hanc conclusionem in multis Baronibus Regni Neap. qui habent solum primas causas, quoniam habent omnimodam iurisdictionem.

108 Quare in effecta non recedo ab opinione firmata supra sub num. 103. vers. contraria.

109 **SECUNDA** species est, quando inuestitura conceditur expressè Baroni, seu feudatario non tantum primas, sed etiam secundas causas, & quandoque tertias, & in illa specie concludo, ab ordinario primarum causarum ipsius Baronis appellari ad iudicem secundarum causarum, deputatum ab eodem Barone, & ab illo ad iudicem tertiarum causarum per ea, quae scripsi

Caranti.

Caracis. super tit. 2. §. 1. num. 37. & sic. 52. lipet. 2. sub num. 2. quem rectus. & sequens sunt. quæst. præced. num. 101. sublinat. 2.

110 **EXEMPLIFICA 1.** notabiliter hanc conclusionem in sœdæratio Regni Neap. seu Siciliæ. sed pro absoluta intellegentia huius exemplificationis tenere debes. quod Constantinus ex Helena Constantij. assumptus ad Imperium Romanorum. repudiatis deinde erroribus. maiestatem vœi Dei agnoscens. ac christianam pietatem amplectens. lepra mundatus. baptisum Janaco sempro à Siluestro Papa. eisdem Siluestro. eiusque successoribus Pontificibus die quarta. fuit baptisum vniuersum occidentem donauit. ve legimus in cap. 14. constantinus. distinc. 96. & in cap. 17. fundamenta. de elect. in 6. & scripsi lib. 1. cap. 11. num. 9. unde qui postea creati sunt Reges Regni Neapolitani. à Pontificibus inuicturam acceptum. ve omnium prædætorum Regum. & inuicturam nomen claturam. in. hoando à Constantini donatione. ordinatæ recentis Martin. Frecc. tract. de subfor. lib. 1. rubr. de antiq. itac. regn. &c. sub num. 15. vericonstantinum. sub. ferunt constantinam. fol. 60. & 61. & num. 24. & seqq. vsque ad num. 50. fol. 68. & quod Reges præfatum Regnum obtinuit in sœdæratum a Sede Apostolica. scribit idem Frecc. d. rubr. de antiq. itac. regn. &c. sub num. 51. fol. 68. & rubr. de offic. magni. cancelli. num. 25. fol. 53. & aliqua verba inuestituræ huius sœdæ. sœdæ Carolo I. à Clemente. IV. anno Domini 1266. Kal. Ianij recent. ferunt idem Frecc. de subfor. lib. 3. rubr. dist. feruntq. inter sœdæ ex pacto. & prouideria. & hereditaria. dist. 1. 6. num. 2. an sine. & 3. fol. 47. & quod Regnum Neap. sit de temporalis iurisdi. sœdæ ecclesiæ rectus. & sequens sum quæst. præced. sub num. 77. in fine. vers. ceterum. & Pontifex in cap. 1. ad apostolicam. de sœdæ. & re iud. in 6. scribit. quod Regnum Siciliæ est speciale patrimonium. Beati Petri. Et quod sit sœdæ Sedis Apostolicæ iuris superque testatur publicus annuus census. quem in forstuarie S. Petri. & Pauli Orator Regis Catholicæ singulis annis sollemniter soluit Pontifici Beati Petri successoribus. & quod Ecclesiæ. translatum solum vti domini in Reges. restituit directum. scribit Martin. Frecc. d. rubr. de antiq. itac. regn. &c. sub num. 52. fol. 68. quare satis superque constat. quod Rex est sœdæ iudicis Sedis Apostolicæ. & quia est sœdæ iudicis de

regno. non est dubicandum. quod potest cognoscere causas in quibus instantia. quia et si Rex habeat regnum in sœdæ. carac. habet suppremam potestatem in illo regno ex natura rei concessa. ve restat. & sequens sum infra quæst. 16. l. i. §. 1. num. 1. vbi iudeas. & quod Ecclesiæ in Regno Siciliæ nihil obstat præter antiquam censuram. omnibus in Regem. & inque hactenus translati iuribus. scribit Martin. Frecc. d. cœdæ. de subfor. lib. 1. rubr. de antiq. itac. regn. &c. num. 58. vers. bodie. iamen. fol. 69. sed de hoc recurrendum est ad tenorem inuestituræ. ve dixi lib. præced. cap. 9. num. 1334. Illud tamē certū est. quod Rex cognoscit primas. secundas. & tertias causas totius Regni. & nullus superius apponi potest in eius iurisdictione temporalit. unde Rex in eo Regno habet multos subfor. iudicarios. & Barones. & à sententijs iudicum. & offic. iudicium ditionum Baronum. & subfor. iudicium appellatur ad iudices ipsius Regis. nempe ad Præsidentem prouincie. vbi iudicem proximum. & mediatum. Carac. d. re. 52. l. i. §. 1. sub num. 2. quia vassalli non potest exi. abi à sua prouincia. sic disponemie pragm. querula expositione. in rubi. vbi de delict. quis conuen. deb. & deinde à Præsidente prouincie appellatur ad magnam Curiam. seu sacrum Consilium ad electionem appellantis. Carac. sub. d. num. 2. ibi. dispositio illius dicitur. quare ab officialibus Baronum in Prouincia Aprunij appellatur ad Viceregem. seu Præsidentem. Curiam Theatinam. quia tribunal illius Præsidentis est Regia Audiencia Aprunij. & ab illa Audiencia Theatina appellatur ad Vicariā. & ab illa iudices Neap.

111 **IN F E R O** ex dictis in hac exemplificatione. deceptum vident Contrarium in l. vnica. l. i. §. 1. num. 13. C. si de momen. poss. dum recent. quod in Regno Neap. magna Curia Vicarie cognoscit etiam de causis. & à sententijs magnæ Curie appellabatur ad iudices appellatorum. à quibus. antiquis appellabatur ad Regem. & Rex committitur alii causam. si tractabat iocelle Regis. & si ille Communissimus reiam ferebat sententiam. non licebat tertio provocare. & sic. inquit. victus est exultus ad appellatorem ad Sedem Apostolicam per tribunal. ne sicne tertio provocare. hancque causam esse existimat. deceptio Contrarii consistit in eo. quod credidit. hac causam non excludi ab appellatorem ad Sedem Apostolicam.

Apostolicam, non aduertens, quod Rex cognoscit causas in quacunque instantia, & ideo non indiget prefata cautela: minus etiam aduertit, quod hac cautela non tenet et per ea, quae dixi supra num. 28. restit. 2. & quia sententia potest esse deformis: unde ille modus, relatus à Comar. fuerat in eo Regio inuentus potius ad bene esse, quam ad excludendum appellationem.

Contra ista exemplificationem oppono dupliciter.

Primo oppono in eo, quod dixi in Regno Neap. appellari gradatum, non omisso medio: nam contentum tenet, & sequens sum quaest. praeced. limit. g. num. 99.

Oppono secundo, (cum dixi quod Rex cognoscit in quacunque instantia omnes causas subditorum, spectantes ad fori seculari & sine appellatione ad Sedem Apostolicam, quia Rex i quantum concedat alicui nobili Creatores, vel oppida cum iurisdictione, meto, & mixto imperio, etiam iurisdictio, quae apud Regem summa est, & quae ad ipsi Regis possant, uti ad supremam Resp. patre, de tota quetela, prouocationes, aut appellationes à iudicibus inferioribus, nunquam videtur transiisse, etiam si usus fuerit verbis quoad significacionem vocerimus: hac enim iurisdictione pertinet ad supremam principatus recognitionem, ideoque maiorem vocat, & nullo modo à Rege alterari potest: est enim forma, & substantialis essentia maiestatis Regis: quomobrem non potest Rex, nec subinde confectus aliquem regni locum alteri dominio subicere, quod ius appellationum, & supremae potestatis etiam quoad administrationem, & executionem realem, apud ipsum non emanat, Couar. pract. qq. cap. 4. nu. 1. fol. 430. & quid appellationes, interponendae ad Sedem Apostolicam, censeantur reseruatae, & non possi praescribi, ut non appellentur ad Principem, tenet, & sequens sum quaest. praeced. num. 34.

Si hoc dicitur in freudo regio de Rege: cui non idem in freudo ecclesiae de Papa, qui est Rex Regum huius mundi? & consequenter non per hoc, quia Rex cognoscit causas in omni instantia, est sublatam maiorem, & supremam iurisdictionem Papae, quomius ad eum deferantur appellationes.

153 Iure propterea Pontifex de anno 1591. die 24. mensis Iunii Auditorem Cameræ potuit constituere iudicem competentem omnium appellationum, interponendarum

ad Sedem Apostolicam à sententijs, latis à quibuscunque iudicibus, & etiam de his sedis Apostolicae Legatis in terris, eidem Romanæ Ecclesiae mediatis, vel immediatis subiectis, aut ab alijs eorum Gubernatoribus, vel officialibus, & quibuscunque in freudum, seu vicariatum, aut alias quomodolibet concessis, & demum à quibuscunque, officialijs etiam extra statum ecclesiae, ut legitur in ipsius Auditoris facultatibus num. 9. vers. & quascunque concessis dicto die 24. Iunii. estque praedictarum appellationum iudex etiam si ad ipsum, vel ad Pontificem interponantur, omnis medijs, ut scripti quaest. praeced. num. 90. vers. infero, & laus hac eadem, quaest. supra sub num. 99. vers. declara, & infra sub num. 125. vers. extende, & vers. declara primo.

Ad primam oppositionem resp. quod in exemplificatione loquens sum in terminis pragmaticis, quare seruatus, vel non, restituo me ad praedictos illius fuit.

Ad secundam oppositionem resp. concedendo omnia, sed cum distinctione: Aut enim loquimur de appellatione, prout est vltimus recursus aduersus iurisdictionem, quam subditus non potest amplius reparare apud iudices & magistratus feudatarios: de tunc sine dubio potest recurri, & appellari ad Papam non solum à feudatario ecclesiae, sed à quouis alio etiam non feudatario, & cuiusvis etiam imperialis dignitatis existat, ut tenet & sequens sum infra quaest. 16. limit. ... & quaest. praeced. num. 74. siue ergo Rex habeat ex natura rei concedere, siue ex iure concessionis, siue ex iure consuetudinario, & praescriptionis, sine quouismodo facultatem cognoscendi causas in omni instantia, tamen apud Papam semper remanet superior potestas, & in hoc casu procedit additio in oppositione, quae verissima sunt: Aut loquimur de appellatione, prout non est vltimus recursus, quia subditus non creauerit omnes vias iudicis ad consequendam iustitiam: & in hoc casu Papa non intendit praerudicare iurisdictioni Regis iuxta ea, quae scripti quaest. praeced. n. 74. & in specie nu. 76. & infra sub nu. 125. vers. respondet, & ita procedit exemplificatio, quod si officiales Regij non coeunt hac verissima distinctione, maioris excedit iurisdictionem, id non iure facerent, sed de facto, secundum quod isti Reges nolunt recognoscere superiorem in temporalibus iuxta ea, quae scripti supra lib. 1. cap. 16. dub.

num. 9. & infra q. 16. limit. 5. num. 2. & seqq.

- 113 **EXEMPLIFICA II.** eadem. conclusionem in aliquibus Baronibus intra statum Ecclesiasticum, qui cognoscunt primas, & vteriores causas vasallorum: sed an de iure, vel de facto cognoscantur recurrentia est ad tenorem investiturarum, quia, nisi eis specialiter concessa sit iurisdicção in causis appellationum, prout est concessa aliquibus Baronibus Regis in provincia Aprutii, quorum titulus supra lib. 1. cap. 66. sub num. 5. non possunt eas cognoscere penes, quæ retuli, & sequitur sum infra num. 115. & 116.

- 114 **RESTRINGE** declarando hanc exemplificationem, ut quavis Baro Sedes Apostolicæ habeat meritum, & mixtum imperium, & cognitionem causarum etiam in secunda, & tertia instantia, nisi vasallus appellans per viam ordinariam, omisso medio, recurreat ad Aud. Cam. & scripti infra sub no. 125. verſ. extende. & potest etiam recurrere ad Signaturam, quæ dicit sibi iudicem appellatorem, sed Baro postea occulto odio prosequitur vasallum, ut contra nonnullos Barones Regni, qui carcerant subditos appellantes ad regia tribumalia, notat Capic. decis. 130. primum dubium. sub num. 10.

- 115 **Dubium** incidenter occurrit circa prædictas duas exemplificationes: quod censetur concessa iurisdicção tam primarum causarum, quam secundarum, & tertiarum.

Resp. distinguendo quinque casus.

Primus casus est quando conceditur sola iurisdicção: & tunc censetur concessa solum cause in prima instantia iuxta ea, quæ scripti supra lib. 1. cap. 66. num. 5. vbi videas.

- 116 **Secundus** est: quando conceditur foris cum iure, & mixto imperio, & omnimoda iurisdicção: & dico idem, quia intelliguntur concessa solum primæ cause, id est, cognitio causarum in prima instantia, Nat. conf. 300. primo quaeritur. in fine, num. 25. Rod. à Vall. conf. 75. in isto. sub num. 14. verſ. his tamen de num. 15. lib. 3. Crauet. conf. 209. illustrissimus. num. 9. quos reprobantes Iasonem consulentem conerarium, refert & sequitur Becan addit. ad ipsum Ias. conf. 161. circa primum in principio lib. 3. quibus adde Iacob. de S. Georg. & Cour. quot retuli, & sequitur sum supra sub num. 103. verſ. contraria opinio. vbi videas.

202. Aristoteli. 102.

- 117 **Tertius** est: quando conceditur foris cum amplissimè clausulis, & fiscalibus, sed tamen concedens reservat sibi ius appellationis, seu reservat sibi alium dominum: & tunc videtur sibi reservasse vltimam appellationem, & ius superioritatis, sicut Rex Franciæ in Ducatu Flandiæ, vt recenset Robuff. tract. de appell. in præf. num. 78. tom. 3. fol. 483.

- 118 **Quartus** casus est: quando nominatim est concessa iurisdicção secundarum causarum, seu etiam tertiarum causarum: & isto casu dico, nos esse in clavis per ea, quæ scripti d. cap. 66. sub num. 5. verſ. si verò.

- 119 **Quintus** casus est: quando in iurisdicção ne non recognoscit superiorem, vel habet iure proprio, & in perpetuum dignitatem, & administrationem: & isto casu dico, quod potest cognoscere tam primas, quam secundas, & tertias causas iuxta ea, quæ retuli, & sequitur sum infra q. 16. limit. 1. num. 112.

- 120 **A POTESTATE**, seu Iudice, qui cognoscit primas causas, si non est aliter proolum de iudice appellationis, appellabitur ad Superiorem, qui ipsum Potestatem, seu officialem elegit, quia talis dicitur proximus superior, Franch. in rub. sub num. 35. verſ. fecero de vltimo. de appell.

- Sed hoc debet intelligi ut procedat, quando it, qui Potestatem elegit, non habet alium superiorem, ut puta in Republica Linceſi, vbi illius Cõsilium generale eligit Potestatem, dico, quod si in illa Rep. à sententia Potestatis non esset aliquo casu proplum de Iudice appellationis, appellandum esset à Potestate ad Cõsilium generale, & ideo, si Potestas iudicaret in causa inappellabili, & pars aliqua prætendat iniuriã, nõ potest illa pars recurrere ad alium, quàm ad ipsam Remp. & sic ad Cõsilium generale, quod, representando Rempublicam, eligit Potestatem.

- 121 **A IUDICE** ordinario, electo à Populo, & confirmato à Domino, appellatur ad ipsum Dominum, quia licet iudex habeat iurisdicçãoem à Domino confirmante, tamen non est omnino idem tribunali Domini, & iudicis, cõ non confirmatur liberè à Domino, sed tamen ab eo confirmatur postquam fuerit à Populo electus, & conuenit admodum, quod appellatur ad Dominum, ut ipse aliquam vel primam, vel secundam causam cognitionem habeat, alioquin esset iuris-

iurisdicção penes ipsū sine viā prefertim libero, Couar. pract. qq. cap. 4. sub num. 6. vers. secunda conclusio. fol. 433.

**A PARIBVS** Curia, siue Domino in causa feudali appellatur ad proximiorē Dominū superiorem illius feudī, & ab isto proximiorē superiorem appellatur ad alium proximiorē superiorem, & ab isto appellatur vltimō ad Imperatorem, Iacob. de S. Georg. tract. de feud. vers. finem, in verbo, & dicti vasalli pro dictis rebus, sub num. 36. tom. 1. o. par. 1. fol. 223. & eīss. com. conclusio nem testatur, & sequitur Curt. Inn. tract. de feud. in 7. & vlt. par. princip. q. 1. i. num. 31. tom. 1. o. par. 2. fol. 92. quem refert, & sequitur Clar. lib. 4. recept. senten. S. feudum. q. 90. in fine.

Adverte tamen, quod iste ordo appellandi vltimo loco ad Imperatorem habet locū in feudis imperialibus; secus si sit feudum ecclesiæ, quia appellatur vltimo loco ad Sanctam Sedem Apostolicam.

Ceterum an, & quando Dominus feudī, quando ordinaris, & quando pares Curie iudicent in causa feudali, vide Canonistas in cap. 5. ceterum, vbi præfati in Dec. num. 42. & seqq. de iudic. Fran. Soms. tract. ad vlt. feud. par. 1. 4. num. 1. & seqq. tom. 1. o. par. 2. fol. 160. Mising. in sing. obseru. cent. 1. obseru. penult. 99. per totam, & cent. 4. obseru. 89. notum per totam, & late, & ordinatē Curt. Inn. d. tract. de feud. in 7. & vlt. par. princip. num. 1. & seqq. tom. 1. o. par. 2. fol. 90. & vide, quæ scripsi supra num. 92.

**A CAPITULO**, idest, à gestis in capitulo appellatur cum districtione: Aut enim in capitulo interuenit Præfex, seu Prælat, vti Præfex: & tunc eorum est, quod non potest appellari, nisi ad superiorem illius Præfexis; & ideo, si Episcopus interuenierit in capitulo vti Episcopus, non potest appellari ad ipsū Episcopum, sed debet appellari ad superiorem Episcopum, ut retuli, & sequens sum supra sub num. 60. & ideo à concilio promouiali, in quo interuenierit Archiepiscopus vti Archiepiscopus, appellatur ad Papam, vti superiorem, ut retuli, & sequens sum supra num. 100. & à concilio generali, in quo interuenit Papa, non potest appellari, quia Papa non habet superiorem iuxta ea, quæ scripsi sub d. num. 100. vers. limita primo. Aut in capitulis interuenit Præfex, seu Prælat, non vti Prælat, & tunc appellatur ad Prælatum, seu Præsidentem illius

capituli, & ideo, si Episcopus interuenierit in capitulo vti Canonici, appellatur potius ad ipsū Episcopum, ut retuli, & sequens sum supra d. num. 60. & similiter, si Archiepiscopus interuenierit in concilio promouiali, vti Archiepiscopus, & postea euaserit Papa, poterit ad ipsū vti Papam appellari.

Quando Episcopus, seu alius Præfex dicitur interuenire vti Præfex, si que vti caput, & quando nō vti Præfex, sed vti membrum, cognoscitur ex sede, & subitripione: nam, si sederit in prima sede, sequet subitripere primo loco, dicitur interuenisse vti Præfex, & caput; siocus si non sederit in prima sede, si que non subitripere primo loco, quare, si Episcopus sederit, & subfinit post Archidiaconum, dicitur interuenisse vti Canonici, Gloss. in cap. 11. à collatione, in verbo, prælat, de appell. 6. quod si non apparet de ordine, quo sederit, & actus fuerit celebratus sine scriptura, tunc in dubio præsumitur interuenisse, vti caput, Gloss. vbi supra, & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 4. cap. 2. num. 6. vers. præsumitur. fol. 373.

**A RECTORE** alius collegij, vel artis appellatur ad illum, cui tale collegium est subiectum, puta ac Potestatem ipsius loci, quia ista collegia, & eorum rectores sunt subiecti ordinarij locorum, & ad eorum libitum possunt destruī, sicut etiam à principibus possunt prohiberi, ne fiant, Franch. in rub. num. 36. q. 2. Card. Alex. num. 52. vers. sed quid de sententijs, & Dec. num. 46. q. 6. de appell. & quod à collegio, & rectore collegij possit appellari, ut sent, & sequitur Ruginell. tract. de appell. S. 2. cap. 3. num. 37.

Adverte, quod si collegium est aene seculari, puta mercatorum, & aliorum artificum, & eorum rector est secularis, tunc appellatur ad superiorem secularem, Franch. & Card. Alex. vbi supra.

Quod si collegium est ecclesiasticum, & similiter rector est ecclesiasticus, tunc debet appellari ad immediatam superiorem ecclesiasticam, Franch. & Card. Alex. vbi supra.

Si vtrū collegium est mixtum laicorum, & clericorum, puta si appellentur ad rectorem scholarium: isto casu, si pro maiori parte sint clerici, esset appellandum ad Episcopum indistincte: sed si pro maiori parte sint laici, tunc si rector est clericus, & indicat de clericis, debet appellari ad Episcopum, cum si rector iudicat, ut ecclesiasticus, ex quo alter in clericum non datur iurisdicção: sed

si iudi-

si iudice de laico, tunc debet appellari ad Potestatem, quia licet ipse rector sit clericus, tamen in hoc casu iudicat ut laicus, & tanquam rector collegii secularis, Franch. d. rector. sub num. 36. q. 2. ibi. aliquando collegium est mixtum, & Card. Alex. sub num. 15. 2. vers. aut verò in eis de appell. Sed Spec. in tit. de execur. sent. 5. nunc dicendum est sub num. 12. vers. sed non quid. lib. 2. fol. 279. recitatus, & imperfecte ait, quod appellatur ad defensorem civitatis, si litigatores sunt laici, si verò clerici, ad Episcopum.

Nota obiter dum dicitur, à Rectore scholarii appellari ad Episcopum, vel ad laicum iuxta reclarum distinctionem; quod rector scholarii est iudex competens scholarii, auth. habita, vers. finem. C. ne fil. pro patri, quæ auth. est canonizata in privilegio scholarii profuturum in alio Verbis gymnasio à Bonif. VIII. octavo idus Junij anno 1303. de loco Episcopi est declaratus Vicarius Romani Pontificis, & idem testis dispositionio, quam fecit Abb. 10. qq. quæst. 6. Gandolphus. sub num. 1. dum arguit, quod scholares non possunt facere universitatem, & consequenter non possunt de iure omnium habere rectorem: & an rector sit equi præfatus in d. auth. habita, non disputatur poteris videre Abb. d. q. 6. sub num. 9. vers. ego verò pro decisione.

Nota etiam, quod rector non est iudex scholarii privative quoad alios, sed cum alio modo ad electionem scholaris, qui potest etiam convenire eligere vel docendum, vel magisterium suum, vel episcopum civitatis, ut in d. auth. habita. super hoc notabili vide, quæ sent. scribit Hor. Lur. tract. de privili. schol. privili. 65. & seqq. tom. 28. fol. 82.

Declaratur etiam, dum dicitur, à rector esse appellandus ad Episcopum, vel ad laicum, ut scholaris potest appellare, etiam omisso medio, ut recitatur, & sequitur sum q. præced. num. 102. Junij. 10.

## ARTICVLVS V.

**A**D QUINTVM articulum: Ad quos appellatur à sententijs, laici à iudicibus ordinarijs locorum suorum ecclesiasticis, immediate Sedi apostolicæ subiectis.

Ve satisfaciatur huic articulo, constituto tres conclusiones.

**PRIMO** igitur concludo, quod à iudicibus ecclesiasticis appellatur gradatim ad

superiores eo ordine, de quo egi supra num. 52. & seqq. cum limitatione, & declarationibus, quas posui supra sub num. 99. vers. limita, & vers. seqq. ille enim ordo est generalis, & observandus in singulis provinciis, dominijs, ducatibus, regnis, & in toto mundo, vbi sunt iurisdictiones ecclesiasticæ, & propterea in primis est observandus in statu & dominio temporali ecclesiæ.

**SECUNDO** concludo, quod à iudicibus secularibus status ecclesiastici, immediate temporali Ecclesiæ domino subiecti, appellatur gradatim ad superiores, & ideo à Praetoribus, Commissarijs, Locum tenentibus, & similibus iudicibus Castorum, Terrarum, & Civitatum appellatur ad proprios Gubernatores Provinciarum, ad Vicelegatos, Legatos, Rotes, & ad Sacram Consiliariam iuxta tenorem privilegiorum, induktorum, facultatum, licentiarum, & brevium apostolicorum, de quibus privilegia, seu indultus apostolici memorati Sixtus V. in constitutione totali provinciarum marchiarum, prout legitur in d. constitutione sub num. 17. vers. notius verò, & consequenter de iudicibus appellacionum, non potest dari certior doctrina, ex quo privilegia, seu indultus sunt diversi, & sæculi res prædictæ possunt augeri, diminui, & aliterari ad beneplacitum ipsius Papæ: quare in casu occurrenti necesse est, ut ad ea recurramus.

**TERTIO** concludo, quod ab iisdem omnibus iudicibus status ecclesiastici, etiam si sint Legati Sedis Apostolicæ, potest appellari etiam ad Aud. Cam. quia appellaciones, quæ extra Curiam à quibus vis iudicibus interponantur ad Sedem apostolicam, devolvuntur ad ipsam Aud. Cam. iuxta eius facultates, à me citatas supra sub num. 26. vers. subextende, & num. 222. & quæst. præced. num. 90. vers. infero. & scripsit etiam Vestr. in prælib. 2. cap. 4. sub num. 4. quem recitavi, & sequens sent. supra lib. 1. cap. 22. num. 2. sed ad Papam potest ab omnibus, etiam omittis medijs, appellari: Ergo & ad Aud. orem Cameræ.

Contra hanc conclusionem in eo, quod dicitur appellaciones, in expressis ad Papam, devolui ad Audienciam Cam. tenet Rot. decis. 42. alias 336. si à iudice, de appell. in non. dicens, quod si à iudice in Campania appellatur ad Papam, vel eius officiales, Auditor Cameræ siue speciali commissione non potest se intromittere, quia Auditor Cameræ

V non





cessa iuxta ea, quæ scripti supra sub num. 111. in secunda oppositione. & num. 112. non facti præiudicium si non dat, quod non tenetur dare.

**SVBEXTENDE III.** vt procedat etiam in appellationibus à sententijs, iatis à iudicijs Terrarum Populi Romani, quia est Statuta Viribz lib.1. cap.15. & cap.188. de appellationibus subditorum, dec. mandet, ab illis sententijs appellari, recurrì, & dei de nullitate dictarum sententiarum ad Conseruatores Viribz, nihilominus, cum facultates Auditoris Camere habeat clausulam denogatoriam statum Viribz, poterit appellari etiam ad Auditorem Camere, omittis Conseruatoribus.

126. **RESTRINGE I.** eandem conclusionem, vt non procedat in casu, qui esset de vniuersitate causarum, delegatarum alicui iudici priuatiue quoad alios, quia tunc si coram aho procederetur non appellabitur ad Auditorem Camere, sed potest aditus ad ipsam delegatum vniuersitatis causarum, quod iuxta suas facultates poterit ad partis instantiam inhibere, & reassumere causam eam, extra Curiam, quàm in Curia: Et qui sicut in Vrbe isti delegati ad vniuersitatem causarum, & quam habeant iurisdictionem, tamen ex cuiusque proprijs impensis facultatibus in casu occurrenti si illè cognoscet.

**RESTRINGE II.** vt non procedat in appellationibus à iudicijs secularibus extra statum ecclesiasticum, quia Papa non solet eas recipere per ea, quæ à ipsi supra. vers. respondeo. nisi in casu, quo iacet in eo loco clausus locus iustitiæ, vt dixi supra sub num.112. versus finem, & in locis ibidem citatis.

**RESTRINGE III.** vt non procedat in causis matrimonialibus, & beneficiaribus, quia Auditor Camere ex ordinaria iurisdictione eas non potest cognoscere, & ideo ad eum neque gradatim, neque non gradatim potest in illis appellari, sed solum ad ipsum Papam, qui illas deleget, vt scripti supra sub num.99. vers. subdeclara.

#### ARTICVLVS VI.

127. **AD SEXTVM** articulum: Ad quos appellatur à sententijs, iatis à iudicijs Romanæ Curie.

Priusquam satisfaciatur huic articulo non definam in vestro redigere memoriam,

quod in Curia Romana extant non solum, quàm plures iudices, sed etiam quod eorum iurisdictione quandoque mutatur, & alteratur iuxta ea, quæ, loquendo de iurisdictione Auditoris Cam. scripti supra sub num. 125. vers. non discenda. quod cum ita sit hunc prosequar articulum iuxta moderniores facultates, & iurisdictiones iudicum.

128. **A MARESCALLI** Vbi iudice, quem vocamus Iudicem Curie Sabellorum, appellatur ad Auditorem Camere, veluti ordinarium appellationum dicte Curie, vt scribit Vestr. in prax. lib.2. cap.14. sub num.1. quem retuli & sequutus sum supra lib.1. cap.28. & ratio est, quia iste iudex Curie Sabellorū est index ordinarius inferioris ordinis sequentium Romanā Curiam non exemptorum, sed humilioris conditionis, sicut enarra Vestr. d. lib.2. cap.14. num.2. cap.4. sub num.4. & quod iste iudex Curie Sabellorum sit index ordinarius, scribit etiam Gloss. Spee. & Vam. quos retuli, & sequutus sum infra quæst.19. item.1. concil.6. num.79. vers. confirmatus. & Auditor Camere est iudex ordinarius superior Curialium; merito ab illo inferiore appellatur ad Aud. Cam. qui est superior, Vestr. d. cap.14. num.1. in vltimis verbis. & hæc est certa conclusio.

Confirmatur hodie hæc conclusio ex facultatibus Auditoris Camere, concessis in formis literarum à Greg. XIV. num.9. vers. & quascumque. & à me sapè citatis supra sub num.16. vers. subextende. & num.112. in quibus Auditor Camere constituitur index omnium appellationum à iudicibus ordinarijs in Curia, extra ipsius Vicario, Gubernatore, & Senatore.

A duce obiter, quod Camerarius, & Camera ipsa Apostolica, quæ est iudex ordinarius, non est de exceptis in dictis facultatibus, quia eo ipso, quod Auditor Camere dicitur Auditor Camere, non potest Camera comprehendere inter iudices ordinarios, à quibus potest appellari ad Auditorem Camere, quia esset appellare ab inferiori ad superiorem, vt satis scripti infra sub num.132. vers. facilius.

Ab eodem iudice Curie Sabellorum appellatur etiam ad Gubernatorem Viribz, quia Gubernator in illis appellationibus de facto se intromittit, vt scribit Vestr. d. lib.2. cap.14. sub num.1. quem citare retuli & sequutus sum etiam supra lib.1. cap.28.

V a A SOL-

**A SOLDANI** Romanæ Curie iudice, quem Iudicem Turnæ nonne vocamus, appellatur ad Gubernatorem Urbis, vt e-  
dixit Vester. in prax. lib. 2. cap. 15. sub  
num. 1.

Ab eodem Iudice Turnæ nonne potest ap-  
pellari ad Auditores Cameræ, quia est iu-  
dex appellatorum à Iudicibus ordinarijs in  
Curia, vt in eius faculis verbis, quas citati  
supra verè conseruatur.

- 129 **A RIPA** & Ripariæ iudice appella-  
tur ad Præsidem pro tempore dictæ Ripæ, &  
Ripariæ, & de eius sententiâ faciunt rem iudi-  
catam, vt disponitur in motu proprio Pape  
Pauli III. postquam, registratus fol. 5. diuersi-  
form Pauli III. fol. 148.

Ratio est, quia Index Ripæ, & Ripariæ  
est Index Camerarius, & ordinarius causa-  
rum Riparum, & eius iurisdictioni habet mul-  
ta privilegia, concessa inter alios Pontificis,  
à Papa Paulo III. in d. inu proprio, & de  
eius iurisdictionis origine habes motum  
proprium Clementis VII. super quo etiam  
disponitur, vt deprece per Præsidentem  
Cameræ Apostolicæ, seu eius Decanum, ha-  
bes etiam motum proprium 72. Pij IV. cu-  
pra es. fol. 752.

Quiaq; Iste Index Camerarius, debet ab  
eius sententiâ appellari ad Præsidentem, qui  
est Cicerius Cameræ.

- 130 **A VICARIO** Pape appellatur ad  
Papam, Dec. in cap. 66. dilecti. num. 30.  
de appell. & quod a sententiâ Vicarij Prin-  
cipis appellatur ad Principem scribunt  
Franch. d. cap. dilecti. num. 41. verè. sexto  
quasiur. etiam si sit Vicarius generalis, &  
quantis sit idem auditorium cum ipso Prin-  
cipe, scribit ibidem num. 42. verè. septimo  
quasiur. & Maran. in suo spec. par. 6. ad  
2. princ. in verbo, & quandoque appellatur,  
num. 383. fol. 513. & ratio est, quia alias  
sententiâ Vicarij non posset reuocari, cum  
Principi, & Vicarij sit idē tribunal, Maran.  
ubi supra.

Nec obstat, quod à Vicario non possit ap-  
pellari ad Episcopum per ea, quæ scripsi su-  
pra num. 53.

Qui a respondeo, quod non appellari ad  
Episcopum, quia exat Archiepiscopus, ad  
quem potest appellari, sed à Vicario Prin-  
cipis debet posse appellari ad Principem,  
quia non exat alius superior, ad quem pos-  
sit appellari.

**DECLARA I.** extendendo, vt à

Vicarij Locum tenentibus, qui sūt duo, vtus  
in ciuilibus, & alter in criminalibus, appella-  
tur similiter ad Papam, quia alocum tenentibus.  
seu vicarijs appellatur sicut appellatur ab  
his, quos vicarij sunt, vt ex Ianoc. reuli &  
sequi ut sum supra num. 26. est enim idem  
tribunal, vt latè reuli & sequi ut sum supra  
num. 53. & seqq. & quod a locum tenente  
non possit appellari ad eum, cuius est locum  
tenens, quia est idem tribunal, scribit Paul.  
de Castr. in l. 3. à Iudice. sub num. 4. C. de  
iudic.

- 131 **DECLARA II.** vt hodie à Locum  
tenente Vicarij in ciuilibus, qui profert  
sententias sub nomine tribunalis, si causa  
est inappellabilis propter modicam summam,  
debet recurrere ad Vicegerentem, qui est iu-  
dex eiusdem tribunalis, repletiens perso-  
nam Vicarij, & ab eo datur recursus ad Illu-  
striss. Caudalem Vicarium.

- 132 **A VICEGERENTE**, qui simili-  
ter potest causas cognoscere in prima in-  
stantia, appellatur ad Papam, sed si causa sit  
inappellabilis, quia sit de modica summa,  
potest recurrere ad Illustrissimum D. Vica-  
rium.

De recursu, supplicatione, & reuisione vt  
de, quæ scripsi infra q. 19. rem. 3.

**A MAGISTRIS** Iustitiarj ap-  
pellatur ad Capitaneum appellatorum ex di-  
spositione stat. Urbis lib. 3. cap. 40. in fine  
principij.

- 133 **A CONSULIBVS** agriculturæ non  
datur appellatio, sed solum reuissio per duos  
probos viros, de arte agriculturæ eligendos  
à Consulibus artis ad iustitiam partis, pe-  
tenti reuissionem, qui viri eligendi non sunt  
paribus suspecti: & hæc ratio debet peti  
infra octo dies immediate sequentes post la-  
tam sententiam, & postquam fuerint electi,  
debent, qui petiti eos eligi, efficere vt dicti  
reuissores electi acceptis infra octo alios  
dies: qui reuissores debent infra mensem, in-  
choandum à die, quo vltimus reuissor accep-  
tauit, reuocare causam reuissionis ex eisdē  
actis: & denum poterit peti altera tantum  
reuissio, vt laus habetur in statutis nobilis  
artis agriculturæ cap. 54.

- 134 **A CONSULIBVS** artium in causa  
appellabili appellatur ad Capitaneum ap-  
pellationis, quia is est Index appellatorum  
à sententijs, factis à Iudicibus, & officialibus  
quibuscunque Curie Capitoli, vt dixi su-  
pra q. 2. num. 23. In casu vero non appella-  
bili

bili datur recursus per viam querelæ ad Cõservatores Verbis, ex dispositione statutorum lib. 1. cap. 15.

- 135 **A MAGISTRIS** viarum in ordinarijs appellatur ad Capitaneum appellationum, vel ad Cameram apostolicam ad electionem appellantis; in alijs verò, de quibus cognoscunt per privilegia, & literas apostolicas cum Reuerendissimo D. Camerario S. R. E. appellatur ad Reuer. Cam. apostolicam ex dispositione stat. Vrb. lib. 3. cap. 39. in princ. vel ad Præsidentem Viarum.

De iurisdictione, & facultatibus Magistrorum viarum vide literas Pij III. datas Romæ decimo Kal. septembris anno Domini 1565.

- 136 **A COLLATERALIBVS**, & Senatore, cuiusque iudice malefactorum appellatur ad Capitaneum appellationum, etiam si sententia fuerit lata de voto totius Aulicæ camentis, ut notatur supra q. 2. num. 11. vbi videas.

- 137 **EXTENDE I.** ut procedat etiam in sententia, prolata in prima instantia à delegato, seu deputato Senatoris, quia adhuc appellatur ad Capitaneum ex dispositione statuti. Vrbis lib. 1. cap. 12.

- 138 **DECLARA** istam extensionem, ut procedat de plano, quando fuit deputatus in locum Collateralis, allegari suspecti; quia tunc sicut à sententia, lata ab illo Collateralis, fuisse appellandum ad Capitaneum, ita etiam erit in sententia, lata à subrogato in eius locum; sed si causa erat cognoscenda ab ipso Senatore, & is eam delegauerit, posset oriri dubitatio ex eo, quod à delegato appellatur ad delegantem, ut dixi supra. num. 14. & seqq. & nam. 24. loquendo in delegato ab Episcopo.

**EXTENDE II.** ut à sententia Senatoris, cognoscens de appellatione à sententia, lata per Capitaneum, appellatur ad eundem Capitaneum, qui si fuerit illemet, qui prius in eis iudicauerit, causam appellationis determinabit consilio Consultorum eligendi; alioqui si Capitaneus erat notarius, ipse cognoscet, ut patet in expresse dispositione & partim colligitur ex stat. lib. 1. cap. 180 & hæc extensio adaptatur quæ Capitaneus iudicat in prima instantia, quia appellatur ad Senatorem, ut dixi infra num. 140.

- 139 **A CAPITANEO** appellationum, si eius sententia est conformis sententia, à qua fuit appellatum, non datur appellatio, quia

duæ conformes factus rem iudicatæ; Si verò est dissimilis, tunc omnino appellatur ad Senatorem, qui tamen; si prima sententia, fuit lata à se, vel ab aliquo ex ipsius Senatoris Iudicibus, non cognoscit, sed causam determinat consilio Consultorum, eligendi; sed si non ipse Senator, neque aliquis ex eius officialibus primam tulit sententiam, ipse Senator vel iudex appellationum cognoscet causam appellationis sententia, lata à Capitaneo, ut in stat. Vrbis lib. 1. cap. 178. quod credo procedet etiam quodam prima sententia esset lata à delegato Senatoris in casu, quo ipse Senator debuisset iudicare, quia si cor illo casu posuisset à sententia delegati, seu deputati immediate appellari ad Senatorem, ut dubitando dixi sub nu. preced. ita à fortiori eredo, quod vbi de facto fuerit appellatum ad Capitaneum, & is protulerit sententiam dissimilem, possumus tantò magis appellari ad Senatorem, quia illo respectu illa prima sententia non dicitur lata à Senatore, neque ab aliquo ex eius officialibus.

- 140 **A CAPITANEO**, iudicante in prima instantia, appellatur ad Senatorem siue sententia Capitanei sit dissimilis, siue habeat vim dissimilitudinis, & dummodo causa sit appellabilis, sic disponentibus stat. Vrb. lib. 1. cap. 179.

**A SENATORE** appellatur ad Capitaneum appellationum, ut dixi supra num. 136. & sub num. 138. vers. extende 1.

- 141 **A GUBERNATORE** Burgi appellatur ad Audit. Cam. quia Gubernator Burgi non est de exceptis; & à non exceptis appellatur ad Audit. Cam. ut in eius facultatibus num. 9.

- 142 **A GUBERNATORE** Urbis, eiusque Locumtenentibus in causis appellabilibus, & in quibus non agitur de interesse Fisci, quales sunt cause inter priuatum, & priuatum, inter quos agitur ciuilitè, appellatur ad Papam, ut habetur in Bulla Sixti V. reformationis curia alme Urbis Gubernatori &c. vers. in causis ordinarijs, publicata anno 1587. die 1. mensis decembris.

Sed in causis, in quibus agitur de interesse Fisci, quales sunt illæ, in quibus agitur de poena, applicanda fisco, debet appellari ad Cameram ex dispositione Bullæ Pij IV. super ordinatione tribunalis Camere apostolicæ, editæ anno 1564. Kal. nouembris, in illis verbis, *Nec nouius reddendi, & iustitiam tam fisco, & priuato, quam ipsi priuato, si*

qua ratione de fisci interesse agatur, admini-  
strandi, & rursum circa medium dictae bullae.  
Verum, ut prolixius istum dispensandi quo potest  
compendia ardeantur, Clericus, quatuordecim, vel  
omissarius fuerit, causam aliquam propo-  
nitur, & pariter prius audiri diligenter fidei  
dispositio, & loque hinc, & sufficienter instru-  
cto, etiam manu sua subscriptam parti ag-  
it, & inscribit contra fiscum, vel alium, seu  
procuratori fisci contra partem de more tradit,  
qua etiam Clericus, & Camerales omnes cer-  
tiores faciat, se huiusmodi causam praestituta  
de propoliturum.

Vel esset appellandum ad Aud. Cam. ex  
dispositione motus proprii Pij V. reformato-  
rij motus proprii Pij IV. c. sicur accepimus.  
nisi eiusdem Auditi. iurisdictione declarata esset  
incompetens quo ad appellationes à sententijs  
Gubernatoris, ut in ipsius Auditoris facultati-  
bus nu. 9. ver. & qualesque cōcessis de an-  
no 1590. pridie idus decembris, nisi tu replices  
quod dictae facultates, cum sit ampliativae,  
non derogant in casibus, in quibus Auditor  
Cam. iam habebat iurisdictionem, cogita.

143. A GUBERNATORIS Verbis Locu-  
tente iurisdictionis civilis in causis non  
appellabilibus, & in quibus de iure recursus  
datus, recurri potest ad Gubernatorem, qui  
causas huiusmodi recursus per se ipsum, vel  
alium, ab eo deputandum iuxta suas facul-  
tates, expediat: de eiusmodi recursus peti de-  
bet infra decem dies dumtaxat, & eius pe-  
titione non retardatur executio usquequo  
Gubernator periculum recursum nō admiserit,  
ut habetur in dicta bulla Sixti V. reformatio-  
nis curae aliusque verbis Gubernatoris. ver. in  
causis ordinarijs.

De materia recursus, supplicationis, &  
similibus vide, quae scripsi infra q. 19. rem. 3.

In quibus causis, seu sententijs non ap-  
pellatur à Gubernatore, seu eius Locutenen-  
tibus criminalibus, vide infra q. 17.  
l. m. 48.

144. A B AUDITORE CAMERAE  
eiusque Locutenentibus appellatur ad  
Papam.

A ROTAE Auditore appellatur ad  
Papam, ut declaravi super num. 20. illatio-  
ne secunda.

A Delegato Papae appellatur ad Papam  
delegantem, ut dixi supra num. 16.

145. A DOANERIO & à Doanerio Pa-  
trimonii appellatur ad Praesidem Doanarij:  
nam ex Clericis Reuer. Camerae Apostolicae

eliguntur Praesides, qui dicuntur habere  
ordinariam, ac propriam demandatam iurisdictionem ad iurisdictionem & causarum ra-  
tione gubernationum, quae quae aonit inter  
ipsos Clericos distribuuntur, ut notat Paul.  
Granot. rheor. 21. ordinarij. num. 13.

NOTA obiter, quod hi Praesides pro-  
ferunt sententias sine voto Camerae etiam  
si pars, seu parter peterent sententiam non  
proferri sine voto Camerae, quod non est  
quando causa cognoscitur ab alio Clerico  
Camerae, quia is, etiam si sit delegatus per  
rescriptum Papae, non potest expedire causam  
sine voto Camerae iuxta dispositionem bullae  
Pij. IV. editae anno 1564. Kal. novem-  
bris super ordinatione tribunalis Camerae  
Apostolicae.

Ratio quare Clericus Camerae non possit  
expedire causam sine voto Camerae est;  
quia Clerici Camerae nullam habent iurisdictionem,  
ut singuli, sed tantum collegialiter,  
& in plena Camera, ut disponit bulla  
70. Pij IV. reformatio camerae apostolicae &  
eius officialium, ver. Clerici ver. fol. 748.

A Praesidibus supra dictis appellatur ad  
Cameram, ut dixi num. 1099.

146. A CAMERA Apostolica appellatur  
ipsam Camera, ut ex sequentibus  
clare patet.

A CLERICIS igitur, seu Clerico  
Camerae Apostolicae appellatur ad eandem  
Cameram, & causa committitur per turnum  
alteri Clerico, qui de voto similiter com-  
mitem Clericorum sententiam proferri, quare  
causa semel effecta cameralis, remanet  
cameralis, & alibi videri non potest, Mart. he-  
racl. de commiss. par. 1. rubr. de commiss. fol.  
18. in secunda impressione.

Ratio est, quia tribunal Camerae est tri-  
bunal primum, & supremum, ut dixi  
cap. IV. in bulla super ordinatione tri-  
bunalis camerae apostolicae, editae anno 1564.  
Kal. novembris.

147. DECLARA, ut quavis Clericus,  
cui Camera causam per turnum committitur,  
representet totam Cameram, & tunc dicitur  
adhuc iudex ordinarius, & non delegatus  
Paul. Granot. rheor. 21. ordinarij. sub nu.  
17. ver. si verò loquimur. Tamen ille Cle-  
ricus non potest expedire causam sine voto  
Camerae, etiam si illi causa esset commissa  
per speciale rescriptum Papae, ut dixi supra sub  
num. 145. & debet illam expedire sub nom.

ne

- ne Camerarij, vt per eundem Granat. d. theor. 11. num. 11. & 16. & ratio est, quia Clerici Camere nullam habent iurisdictionem vt singuli, sed tantum collegialiter in plena Camera, vt retuli sub num. 143. Et quando Clerici Camere dicatur delegatus in causa, vide Granat. dicto theor. 12. sub num. 17.
148. A PRÆSIDE dehanatum & grafię appellatur ad Cameram, quia est iudex Camerarius.
149. A PRÆSIDE Ripæ, & Ripetę, a Nijfię Præsidibus & Clericis Gubernatoribus Camerarij appellatur ad Cameram, ob eandem rationem.
150. A CAMERARIO ipso appellatur etiam ad Cameram, quæ causam committit alicui ex Clericis eiusdem Camere, Marches. tract. de commiss. par. 1. rubr. de commiss. in particulari cap. 3. sub num. 16. fol. 28. col. 1. in 2. impressi.
151. A THESAURARIO appellatur ad Cameram, Marches. tract. de commiss. par. 1. rubr. de commiss. in particulari cap. 3. sub num. 16. fol. 18. col. 1. in secunda impressi.
- AD VERTERTE, quod a sententijs, latis per Thesaurarium, seu Locumtenentem, vel Auditorem, seu alios eius ministros, datur appellatio, facto prius actuali deposito infra viginti dies à die latis sententijs per Monacum Pictaris, aut alium locum arbitrio eiusdem Thesaurarii, alios nullatenus retardans executio, vide facultates, Thesaurario à Clem. VIII. versis finem, versus rualque concessus Kal. augusti anno Domini 1596.
- Confirmatur hæc aduertentia ex his, quæ scripti sunt q. 17. limit. 17. num. 6. ubi dicitur non admitti appellatiōnem, nisi facto actuali deposito, quando agitur de debito Camere.
152. A COMMISSARIO Camere appellatur ad Cameram, quia etiam ipse est officialis Camere apostolicæ, & habet iurisdictionem contra dedinentes scripturas pertinentes ad Cameram, & contra eos proceditur manu regiæ, & executio, vt in facultatibus, concessis à Sixto V. anno Domini, 1586. IV. idus octobris, & quia in hoc proceditur executio ideo non datur appellatio suspensiva.
- Contra hunc ordinem appellandi ad Cameram, positum supra tra. 143. vsq. ad hunc num. & contra appellatiōnem, de qua supra num. 149. facit difficultatem, quia si iudices sunt ordinarij, & præsertim ipse Camerarius, quæ est iudex ordinarius ipsius D. Palap, vt ex Host. & Vanz. tenuit, & sequens sum infra quæst. 19. reit. . . . .
- concl. . . . ., nam & propterea videbatur appellandum esse ad Auditorem Camere, qui est constitutus iudex omnium appellatiōnum à quibuscumque iudicibus ordinarijs in Curia, vt in eius facultatibus num. 9. vers. et quacumque, citatis à me supra sub num. 16. vers. subextensu, & num. 128. vers. confirmat. Et in ip[s]is facultatibus excipiuntur Vicarij, Gubernator vrbis, & Senatores: ergo, cum Camera non sit excepta, videtur ab ea appellandum ad Auditorem Camere.
- Facilis est solutio huius difficultatis: nam summa ipsius Auditoris Camere solutio est secum portat: quia, cum sit Auditor Camere, & Camerarij, & ita se ipsi in suis diplomatis vocet, absurdum esset, quod Auditor esset supra eum, cuius est Auditor, & quod à Camera, quæ est pars suprema, appellaretur ad suum Auditorem, qui est pars inferior, quare non erat necessarium, ut exciperetur Camera, quia de substantia appellatiōnis est, vt fiat ad superiores: de quod tribunal Camere sit primarium, & de supremum dixi supra num. 146. in fine vultu.
153. Denon in tuncum appellatur ad Cameram a sententijs, latis in Camera, seu ab alijs quos ex camerallibus, vt Signatarij iustitiæ in his non solent rescribere, & in quibus priuilegijs, concessis ipsi Camere à diversis Pontificibus, Marches. cap. 3. sub num. 16. fol. 28. col. 1. quare si materia, proposita in Signatura, tangat Cameram, Signatura dicitur *Videat Camera*, vt ex Straph. retuli, & sequens sum quæst. præced. sub num. 85. vers. confirmatur.
- De iurisdictione Camere Apostolicæ, eiusque Præsidum, & Clericorum, & circa quæ versetur, vide, quæ compendiose scribit Ant. Bard. tract. de temp. vtil. cap. 15. sub num. 1. vers. Et ita, num. 3. fol. 211. & de eius ampla iurisdictione, officio, & dignitate scribit aliqui Redom. tract. de Simon. necor. par. 1. cap. 3. sub num. 6. totum 3. par. 1. fol. 43. in 2. impressi.
154. DECLARARE, vt ordo appellandi ad iudices proprios in Rom. Curia, quem retuli in precedentibus, fit ad hoc obseruandum, vt neque Signatura solent contra eum rescribere, vide omnino quæ scripti q. præced. num. 82. & 83.

155 **INFERO** ex hac declaratione, quod Signaria iustitiae non delegat causas capitulanas, neque in eorum appellationibus rescribit, quia Curia Capitolina habet suos iudices ordinarios; & quod Signaria iustitiae non rescribat in foro Capitolino super casibus, in quibus statum disponunt, notum etiam Marches. tract. de commiss. par. 1. tit. 1. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. num. 38. in fine fol. 205.

156 **RESTRINGE** istam illationem, ut non sit vera, si ageatur de restitutione in integrum adversus lapsum debarionum statutorum, seu lapsum fatalium, seu quid aliud etiam ex clausula *si qua mibi iustitia* causae: quia licet statum Verbi lib. 1. cap. 90. sit generaliter provisum, ut iudices Capitoli non possint restituere, tamen solet etiam Signaria rescribere iudicibus Capitolinis, ut prorogent; seu de novo concordant eorum arbitrio quasi à statuto provisum non sit.

157 **SEDE VACANTE**, nunquid iurisdiclio iudicum in Curia Rom. & aliorum habentium iurisdictionem immediatam à Papa expiret, & consequenter nunquid possit appellari ad eosdem iudices appellationum, sicut si Papa esset vivus; vel potius sit appellandum ad Collegium Cardinalium.

Vi clarum huius difficultatis habebitis resolutum, firma duas conclusiones.

**PRIMA** conclusio est, quod iurisdiclio ordinariam non expiret, & potius Camerales, Marchallus, & Audientes Camerales possunt etiam sede vacante, exercere suam iurisdictionem. Spec. tit. de off. ordin. in prin. cip. num. 3. vers. quid de appellationibus lib. 1. fol. 39. quoniam dicit Gloss. in clem. de roman. 1. §. et tamen in verbo expirare de elos. asserendo, quod si habet iurisdictionem ordinariam, durat eorum officium. Pontin. tract. de visit. q. 2. par. 1. num. 19. tom. 1. fol. 180. qui loquitur de iurisdictione Cameracensi, etiamque Audientis & Camb. tract. de iust. leg. de iust. lib. 90. fol. num. 68. tom. 1. 3. par. 1. fol. 1. 2. dicens, quod si Audientes Rotae habent iurisdictionem ordinariam, res caret dubio, quod durat eorum iurisdiclio, Maran. in suo spec. par. 4. diff. 3. num. 61. diff. 18. fol. 107. quem de sol. & sequitur firm supra lib. 1. cap. 86. num. 7. in fine dicens, quod iurisdiclio ordinaria non expirat per mortem superioris, qui eum constituit, etiam re integra; & facit quod scribit Jo. Fabrie. si item si adhuc num. 4. vers. quid

ergo. Insti. de mand. dicens, quod delegatus ad universitatem causarum non revoceatur morte, si sit quasi ordinarius; & sic in videam istam conclusionem communi ter tenet.

158 **Comprobatur** hac conclusio, quia iurisdiclio, seu officium Legati Papae non expirat per obitum Papae, cap. 1. legatos. de off. leg. in 6. Camb. d. lib. 9. fol. num. 19. vers. sed debetatur, & num. 30. tom. 13. par. 2. fol. 139. & quod iurisdiclio ordinaria non expirat per mortem committentis, notat Franch. in d. cap. 1. num. 2. vers. vltimo nota.

Constat etiam opinio nem concitari aliqui Cardinales, qui, ut respondet Spec. ubi supra, dicebant, quod per arduum de causis audiebant iudicantem Collegii, & non sua.

Confirmatur primo hac opinio, quia in Curia Romana nullus habet iurisdictionem ordinariam, nisi Papa, Arch. & alii, quos citat infra quest. 19. rem. 1. cap. 1. num. 1.

159 **Confirmatur** secundo, quia Vicarios Episcopos habet iurisdictionem ordinariam, A. M. Papae. in addit. ad Rot. dec. 1. alius 47. vlt. quia 2. de off. vic. in nou. Berach. trac. de epis. lib. 4. par. 7. num. 1. tom. 1. 3. par. 1. fol. 357. Couar. var. resol. lib. 3. cap. 3. o. qual est vlt. sub nu. 3. vers. quinto qui dicit, de illi & dicit supra nu. 78. d. lib. 1. cap. 1. 1. 2. in fine, & de comen. opin. testatur Couar. ubi supra, & tamen, mortuo Episcopo, expirat omnino iurisdiclio Vicarii, etiam quod ad causas Capetae, ut referunt, & sequuntur idem Berach. d. lib. 4. par. 7. q. 8. num. 6. & Couar. pract. qq. cap. 4. sub num. 4. ap. nec mortuo. ubi etiam est iur. de comen. ni \* opinio.

Confirmatur tertio, quia si non expirat, et iurisdiclio iudicum, Capaciones iurisdictionem, quam exercent, non habent, & tamen nos singulis sedibus vicariis videmus, quod Capaciones, sede vacante, exercent quandam iurisdictionem, ut scripsi infra num. 163.

His tamen vicariis viginti tribus, non distecto à conclusionibus.

Ad primam quoniam confirmatio est adeo, quod non negat, quod iurisdiclio ordinaria non expirat, sed negat, iudices Romanae Curiae esse ordinarios; & consequenter difficultas consistit solum, qui sine iudice ordinari in Curia Romana; in qua difficultate non insisto, quia praefatus, & aliquos alios esse ordinarios scripsi d. q. 19. rem. 1.

Ad secundam respondeo, quod officialis Episcopi.

Episcopi representant Episcopum, & idem iurisdictionem est utriusque & eadem iurisdictione, ut dicit Io. Fab. In Sitem si adhuc, num. 5. vers. quid de officiali. Insistit, de hinc, & ideo a Vicario non potest appellari ad Episcopum, rebus istis, quos sequutus sum supra in. 531 & seqq. scilicet est in ordinariis, qui habent iurisdictionem formalem distinctam à iurisdictione insubstanti, quia ista iurisdictione est verè & propriè ordinaria, nec rebeatur morte, & ideo ballui Baroni non reuocatur per mortem eorum, quamvis dicti ballui habeant quasi omnimodam confirmationem cum officialibus Episcoporum, & ratio quare ballui non reuocentur per mortem Baroni, & tamen Vicarij reuocentur per mortem Episcoporum est, quia Barones, qui insubstanti sunt iurisdictioni, Episcopi autem non sunt eorum, Io. Fab. in d. 5. item si adhuc, in. 5. in fine, quem refert, & sequitur Cotalus. præc. q. 1. ap. 2. sub num. 4. Sed iudex ordinarius, constitutus a Papa, non videtur illi iurisdictionem habere ideam adiutricem cum ipso Papa, & ideo ab eiusmodi ordinarij appellatur ad Papam, ut patet ex his, quæ dixi supra in. 130. 142. & 144. & Papa habet magis naturam Baroni, quam Episcopi, quia est magis dotatus, quàm Episcopus; nam Papa dat illis quibus iudicibus titulo oneroso iurisdictionem perpetuam, durante eorum vita, quales sunt Camerarius, Clerici Cantuarij, & Auditor Camere, & illi non titulo oneroso, quales est Vicarij. Ergo non mirum, si morte Papæ non expirat iurisdictione ordinarij, præsertim eorum, quorum iurisdictione est perpetua durante eorum vita.

Declaro obiter eandem sententiam confirmationem, quod mortuo Episcopo gesta est iam Vicario ignorante eius obitum, quem opin. hominum iurabat, tenent, & etiam in reuocatione requiritur iuramentum, non diuersi. dicit. 144. item in lacen. par. 3. lib. 3.

Ad tertiam confirmationem respondet quod iurisdictione, quæ exeri est Capitulorum, non procedit ex eo, quia expirat iurisdictione ordinarij, sed procedit ex eo, quia cum sit mortuus Papa, & Cardinales intrent Conclauem, & sic videantur desituti desensore, & partes ipse dubitent de eorum iurisdictione, ipsi non procedunt.

160 AMPLIA eandem conclusionem, ut procedat etiam in iudicijs delegatis, si res non sit integra, quia tunc eorum iurisdictione non expirat per mortem delegantis, Franchi

in cap. 7. si delegatus, sub nu. 5. vers. & ex prædictis de offic. & potest. iud. deleg. in 8. & quod non expirat in casibus iam coactis, scribit Gamb. d. lib. 9. num. 68. in fine fol. 179.

Contra istam ampliationem sumit Spec. de off. ordinarij p. 1. no. 3. vers. finem, ibi, audientes iuram, lib. 1. fol. 39. dicens, quod & si auditoris Patris haberent ordinariam cognitionem, tamen non habent ordinariam iurisdictionem, & sunt delegati, & ideo, mortuo Papa, causas etiam coactis non audiam, & hoc tenent etiam Io. Fab. in Sitem si adhuc, in. 4. vers. quid ergo. Insistit de mand. & Berach, tract. de epis. lib. 4. par. 7. q. 6. in fine, d. 13. par. 2. fol. 357.

RETEA hanc opinionem contra ampliationem.

EXTENDE eam ut habeat locum, etiam in delegatis, & versis causis, qui etiam delegatus ad vniuersitatem causarum equiparetur in quibusdam ordinarij, ut dixi supra sub lib. 30. vers. contra, & supra lib. 1. cap. 66. in. 7. tamen in aliquibus non equiparetur ordinarij, sed delegato, videlicet sub d. nu. 30. vers. contra, & in specie, quod equiparetur delegato in casu, de quo agimus, scribit Io. Fab. ubi supra, & Maran. quem reuli, & sequutus sum d. cap. 66. nu. 7. in fine.

RESTRICTE hanc extensionem, ut non procedat in Inquisitione contra hereticos, quia eius iurisdictione, quamvis sit delegata ad vniuersitatem causarum, non expirat morte superioris, nempe Papæ, qui eam constituit, cap. 10. ne aliquis de heret. in 8. Io. Fab. in d. 5. item si adhuc, in. 4. in fine, Gloss. Eymen. Pegn. & laquos reuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 66. in. 8. ubi videtur.

161 LIMITA I. non ut non procedat in iudice, qui habuit iurisdictionem ordinariam ad beneplacitum Principis, quia si Princeps moriatur, iurisdictione expirat etiam ante aduentum successoris, ut contra Balthem Franch. in d. cap. 7. si delegatus, sub nu. 5. vers. & ex prædictis, quare officialis statos ecclesiasticus, qui ut plurimum habent literas, & breuia, duratura ad beneplacitum Papæ, mortuo Papa, carent iurisdictione, si vera est hæc opinio Franchi contra Baldum.

162 LIMITA II. ut non procedat de consuetudine præsertim in Curia Romanæ, quia indices quantumvis ordinarij habent iurisdictionem, eam tamen non exercent, patitur quia mortuo Papa, iniquetur etiam

etiam iustitia: & cutores, mandatarii, satellites, ceterique ministri non audent libere exercere officia, & partim quia iudicant, & partes dubitant ex praedictis de eorum iurisdictione: & quod Doctores communiter dicant, observari, vt Auditores Rotae non procedant, testatur Gamb. d. lib. 9. q. 17. nu. 73. in fine, & 74. fol. 219.

163. Confirmatur hac limitatio, quia, Sede vacante, Caporiones, qui sunt tresdecim, quasi iurisdictione, & tutela Civitatis, donec eligatur Pontifex, sicut devoluta ad Populum, vigiliant, & quisque eorum, accessus de eorumdem ordine luminibus in fenestris, discurrent de nocte per suam regionem, & casulas, quae celerem requirunt expeditionem, quisque in sua regione militari, regiaque manu audit & terminat, vt recedit etiam Ant. Bard. tract. de temp. vt lib. cap. 15. nu. 2. in fine versad sunt. tom. 5. fol. 221.

164. Ratio quare Caporiones habeant hanc iurisdictionem est, quia sicut si alicuius Civitatis rector à Rege datus mortem obierit, interim dum Rex ipse alium mortuo succedere, ac substituerit, Decurioni Collegium etiam magistratus ad regimen Civitatis, ne populus ipse recideret magna cum iactura careat, vt scribit Covar. proli. q. cap. 4. nu. 3. in fine, ibi, sic sane. & sicut ubi Rex negligenter destinare, & mittere iudices in Civitates & populum, possit populus ipse, eiusque nomine Collegium Decurionum iudices constituit, & creare, donec Rex constitueret, & mitteret, vt bene aduertit Covar. d. cap. 4. sub nu. 3. ibi, quod si rex ita etiam, si Vrbis ob morte Pontificis careat iudicibus, debet populus, eiusque nomine Caporiones assumere onus iustitiae, donec Illustrissimi Cardinales crementur novum Pontificem; vel si vigeat, & imminere necessitas possint, providere de iudicibus.

165. SECUNDA conclusio est, quod (quicquid sit de iurisdictione capitali sede vacante) Cardinales non possunt, mortuo Papa, exercere ea, quae spectant ad potestatem, & iurisdictionem Papae, dum vivit, clem. 2. in fine principii, de elect. Gl. in cap. vnico, ad succedendos, in verbo, sede vacante, in fine, de schismat. in 6. & Addit. ad Bar. in l. 19. vbi absint, in verbo, collegium cardinalium, ff. de iur. & curat. dar. & c. quod Vicarius Ecclesiae universalis, datus soli Petro, & successori suo, non transeat in alium sede vacante, scribit Mart. Laudon, quem

retrahit, & sequens sum sup. nu. 64. in fine.

Ratio huius conclusionis est, quae differt a potestate electionis, cum Ecclesiae Romanae propria vacatio gravibus sit onusta dispendijs, & plena periculis, vt habetur in c. 3. vbi periculū de elect. in 6. & Gl. supra, postmē cuncta.

Contra hanc conclusionem tenent Bar. in d. l. vbi absint, nu. 3. ff. de iur. & curat. dar. & c. quod vacante Papatu, remanet iurisdictione apud Collegium Cardinalem, & Ant. Bard. tract. de temp. vt lib. cap. 15. sub nu. 1. vers. alique vero, tom. 5. fol. 221. dicit, quod Collegium Cardinalium, sede vacante, remanet dominus totius status ecclesiastici, & etiam sentit hanc aliqui Cardinales, qui dicebant, quod Camerarius & alij audiebant causas auctoritate Collegii, vt recedit Spec. à me citatus supra sub nu. 15. & vers. contrarij.

Non discedas à conclusione, cum restrictionibus infra dicendis.

166. RESTRINGE eandem conclusionem, vt non procedat in his, quae de grandi, evidenti, & imminenti necessitate expediri deberent, quia Collegium Cardinalem potest in his fungi iurisdictione Papae, vt pluribus adductis argumentis, firmat Host. quem referant, & sequatur Gl. in d. cap. vnico, in verbo, sede vacante, de schismat. in 6. & Panvin. tract. de visit. q. 2. par. 2. num. 26. & 27. tom. 4. fol. 180.

Infero primo ex hac restrictione, quod Collegium Cardinalem potest libere providere, si Camerarius dilapidaret, vel Castellanus esset suspectus, ne arcem perderet, Gamb. tract. de auct. leg. de lat. lib. 9. sub nu. 54. vers. extimmo, tom. 1. 3. par. 2. fol. 219.

Infero secundo, quod potest & solet deputare Gubernatorem Burgi, vt scribit etiam Ant. Bard. d. cap. 15. sub nu. 1. vers. alique vero, fol. 221.

Infero tertio, quod Collegium Cardinalem potest, necessitate urgente, demandare iurisdictionem causarum criminalium, quia si iustitia & gladius potestas cessaret in facinorosos, ita esset in armis, & scelerati, ac viarū grassatores Urbem, & orbem evertent, unde esset impia, & ideo non servanda lex, quae eiusmodi vetaret iurisdictionem.

167. Verū tamen differenda nunquā est Papae electio, quia etiam in facinorosos remanet iurisdictione apud Collegium Cardinalem, & vigilent Caporiones, vt dixi nu. praecedenti, & nu. 163. tamen adhuc nō ita estimatur iustitia, quicquid estimatur, Potest vti, quia vti in apibus



principes; cap. 41. in apibus. 7. q. 1. & plures non facile corpore, & animo simul comprehendi, & quod a pluribus communiter possidentur, regulariter negligitur, seu vt dicit carden. relatum à Gl. in §. sed ff. ex testamento. Infit. de iurisd. nu. *sequitur expelluntur commissa negotia plures*, & palchre Rn. à Vall. conf. 1. unum. 40. & 41. lib. 1.

168. **RESTRINGE II.** vi non procedat in Camerarij, & summo Penultenarij, quia hi duo Cardinales habent iurisdictionem, etiam Sede Vacante ex speciali prouisione elictæ clem. 2. ne romani. §. eo tamen prouiso. & electi. & quod iurisdictione Cameræ Apostolicæ, vide licet Camerarij, Prædictum, & Clericorum ipsius Cameræ non expitet Sede Vacante, scribit Ant. Bard. d. cap. 15. sub num. 1. vers. & ita, rom. 1. fol. 2. 21. & de iurisdictione Camerarij testatur Redoan. tract. de simon. ment. par. 1. cap. 13. sub nu. 6. rom. 15. par. 2. fol. 43. Spec. & Panuin. iu locis citatis supra vers. prima conclusio. & uos supra lib. 1. cap. 21. num. 2.

**SVBRESTRINGE** hanc restrictionem, loquentem de iurisdictione Cameræ, seu Camerarij, vt procedat solū in exactione pecuniarum, Cameræ Apostolicæ debitarum, vt vna cum Camerarijs prouidere valeat de his, quæ ratione Sedis Vacantis necessaria sunt, secus in alijs, quæ Pontifici vivo, exercere non solet, seu aliter ob necessitatem Pontificis abiliuere consuevit: se- cus etiam denique in omnibus, quæ iustitiæ aut graui concernunt, vide Pij IV. constitutionem super reformatione Conclauis, editam anno Domini 1562. Id. Octobris. de bullam 70. reformatio Cameræ Apostolicæ, & eius officialium. vers. sede autem. fol. 748.

169. **CONCLVDO** ex his solazendo difficultatem positam supra nu. 157. quod etsi de iure possit appellari ad eosdem iudices ordinarios, ad quos appellabatur ante Sedē Vacantē, & appellationem, eiusque prosecutionem crederem esse validam, cum eorum iurisdictione non expiret, tamen de consuetudine prosecutionem omnino omittitur, & appellatio ad tollendas difficultates posset inter- tei poni ad S. Sedem Apostolicam, omnemq. alium iudicem competentem; & ubi appellatio esset interponenda ad Papam, quia appellaretur ab aliquo delegato Papæ, esse

appellandum ad Sedem Apostolicam, saturnique Pontificem.

Vade ad Collegium Cardinalium cōclu- do nō posse appellari, Addit. ad Bar. in l. 19. vbi absunt. in verbo. collegium cardinaliū. ff. de tut. & curat. dat. &c. Gaius. tract. de auct. leg. de lat. lib. 9. q. 1. sub num. 35. & 56. tom. 13. par. 2. fol. 219. & ita censet legendum esse apud Panau. tract. de offic. & potest. cap. 1. sed. vacau. prælud. 6. uo. 7. eod. tom. fol. 412. licet in libro men maiestate legatur.

Quatuorli Bar. in d. l. 19. vbi absunt. nu. 3. dicat appellandum esse ad Collegium Cardinalium.

170. **AMPLIA** hæc omnia, quæ dixi de Sede Vacante ob mortem Pontificis, vt bene applicentur etiā quando Sedes vacaret propter schismā, si vi non esset certus Papa, sed si esset certus Papa, quia tunc Sede non vacaret; & quod possint bene applicari in Sede Vacante propter schismā, patet ex his, quæ promiscue de utriusque vacationis specie scribit Gl. in cap. unico. in verbo. sede vacante. de schismat. in 6.

Iurisdictione iudicis ordinarij constituti à Barone, quod morte Baronis non expiret, patet ex his, quæ ex lo. Fabro restit. & sequatur sem supra sub num. 159. vers. ad secundam, & in hac iurisdictione procedi clarius prima conclusio, quam posui supra sub na. t. 57. & ego vidi plures, mortuos esse Barones, & nunquam vidi, fuisse dubitatum de iurisdictione iudicum ordinariarum, quos Barones constituerant.

Nec dicatur, quod Baro æquiparatur Episcopo, vt dixi supra lib. 1. cap. 13. num. 12. & ideo sicut expirat iurisdictione Vicarij, vt dixi supra num. 159. ita etiam debeat expirare iurisdictione iudicis constituti à Barone.

Quia respondeo, quod etsi æquiparentur in aliquibus, in hoc non æquiparantur, vt ex lo. Fabro restit. & secutus sum sub d. num. 159. vers. ad secundam.

Dixi in hac quæst. ad quos superiores sit appellandum: verum quia appellaturus dubitat quādoque qui sit gradatim superior, & quandoque plures videntur competentes, sedes in isto dubio appellare alternative, ideo de appellatione alternatiua est agendum.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O . IX.

## ARGVMENTVM.

Appellatio alternatiua an sit valida.

## S V M M A R I V M.

**APPELLATIO** alternatiua ad Legatum, vel ad Papam cum reservatione electionis est valida num. 1. — Et potest appellans eligere infra tempus datum a iure vel ab homine num. 2. — Et antequam appellans eligat appellatum non potest praenotare num. 3.

¶ **Extenditur I.** ut maxime sit valida de iure civili num. 4.

**Extenditur II.** quando appellans certificaret appellatum infra decem dies quomodo electus sit num. 5.

**Extenditur III.** quando in appellatione concurrat aliqua probabilis dubitatio num. 6.

**Extenditur IV.** quando ad unum tamen possit appellari num. 7.

**Extenditur V.** etiam si appellans non reservasset sibi electionem, neque elegerit infra decem dies num. 8. — Subextenditur ut maxime procedat, quando appellans non recognoscit aliam superiorem quam Papam, & in appellatione appellat ad Sedem apostolicam, & aliam competentem iudicem num. 9.

**Extenditur VI.** ut appellans alternatiue possit prosequi appellationem coram inferiore num. 10. — Subextenditur, ut appellans possit etiam variare num. 11.



**V A E R O**, an appellatio alternatiua cum reservatione electionis prosequendi sit valida, ut puta, appello ad Legatum, vel ad Papam, nisi electione reservata coram quo nullum prosequi appellationem.

Prima opinio erit affirmativa: nam Specul. de appell. §. nunc trademus. ubi. 18. ubi quid si dicat. lib. 2. quem referri & sequitur Ro. decis. 33. alias 109. appellatio alternatiua de appell. in non. proposita ad vtriusque partem argumentis, concludit appellationem tenere, & debere remanere coram Papa, reiecta distinctione Iohannis de Dna, an appellatio sic approbata à Iudice, seu acceptata à parte, vel non: hancque opinionem servari in Curia indistinctè, reiecta de-

cisione Iohannis Andr. infra citandi, testatur Ro. d. decis. 33. versus finem: hanc etiam opin. tenet Bero. cons. 7. in causa super precedentia. nu. 16. in fine, & nu. 17. lib. 1. quem refert, & sequitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 22. de arrent. & in nou. appel. pend. limit. 50. princip. nu. 125. tom. 5. fol. 380. dicens in casu suo, quod appellatio, in qua fuerat appellatum ad Episcopum, Archiepiscopum, vel Romanum Pontificem, apud appellanti reservata coram quo non fuerit appellationem prosequi, erat valida, & ad ipsam appellatam spectabat declarare, & eligere etiam infra tempus datum, ad prosequendam appellationem, coram qua causa appellatio sit cognoscenda, in eam Episcopo, vel coram Papa: nam coram Archiepiscopo, inquit, cognosci non potuit, quia cum appellatio fuerit interposita ab actu Capitali, debuit appellari ad Episcopum, non autem ad Archiepiscopum: quia ad Archiepiscopum non potest appellari, onisio medio, Gundiss. in infra citato nu. 39. & dixi quare. precedent. sub nu. 99. vers. hinc. numc. hancque partem affirmatiua, relacis prius comprehensis predictis distinctionibus, & opinionibus, firmat etiam Gundiss. Villad. tract. de leg. pac. 2. q. 8. nu. 37. & 39. & 40. tom. 13. par. 2. fol. 263. & quod appellatio alternatiua sic valida de iure civili, ceteris, & sequi videtur Card. Alex. in rub. sub num. 3 c. vers. vtrum valeat. Franch. in cap. 66. dilecti. q. 19. nu. 59. & idem Card. Alex. sub num. 25. folien. 1. de appell. & quod sit, teneant Legisla. refert idem Card. Alex. d. rub. sub num. 31. & haec est opinio communis de iure civili, & secundum Legisla.

Secundum opin. contrariam precedentem: quod enim appellatio non teneat, & non audiatur eodem Papae sententia Andr. in reg. in alternatiua. in mercurial. & sentiunt infra citati, secundum quoniam sententiam requiritur iudicio, quod appellans declarat iura legitima tempora appellandi ad quem appellauerit, postquam optionem sibi reservauit, alias appellatio vt incerta non tenet, & lapsa tempore ad appellandum, & non facta declaratione, sententia transit in iudicatum secundum ea, quae sciunt Camb. tract. de iust. leg. de iur. lib. 8. q. 26. num.

et q. de seq. fol. 112. Alex. cons. 79. in causa & litz. om. 6. & 8. lib. 7. 10. Ferrar. tract. de de appell. lib. 1. cap. 5. num. 140. & lib. 3. cap. 9. ver. quicquid superiorem. num. 147. tom. 5. fol. 75. & quod dicit Gamb. istam appellationem alternatiuam valere, intelligit ipse Gamb. esse verum, si appellans habuerit probabilem causam dubitandi, aliter appellatio non tenetur: quod idem videtur sentire Ferrar. d. num. 141. dicens, quod causa subsistente, non est absurdum appellare simul plures iudices: & aperte ita sentit Rugin. tract. de appell. 5. cap. 4. num. 35. ver. ubi verò. fol. 147. qui propterea non bene in hanc sententiam videtur citasse Bero. quem nos citamus pro præced. opin. cum Bero. sentiat, appellationis posse certificari infra tempus datum ad prosequendum, & hæc secunda opinio vellet, certificari infra tempus datum ad appellandum. Et quod appellatio non valeat, & non fuerit receptus appellans, qui à iudice ecclesiastico appellauerit ad illum, vel illos, ad quem, vel ad quos de iure potest appellatio deuoluī, scribit Itebuss. tract. de appell. art. ult. gl. vna. om. 10. & 11. tom. 3. fol. 535. & quod secundum canones non valeat appellatio alternatiua, quia est incerta, & libellus debeat esse certus, continens certitudinem iudicis ad quem videtur aperte sentire Franch. in rubi. num. 8. de appell. & quod hæc opin. loquendo de appellatione alternatiua. sit vera de iure canonico, referunt, & loquendo de illo iure, sequuntur Franch. in d. rubi. num. 8. & Card. Alex. sub num. 31. ver. virtum viderat. & rursus qd m. Franch. in cap. 66. dilecti. q. 9. sub num. 59. ver. in aduerte quod de iure canonico. & Card. Alex. sub nu. 24. ver. contrariam opin. iuncto num. 15. de appell.

Confirmatur primo hæc secunda opinio, quia iudex à quo debet esse certus ad quem interposita sit appellatio: forte enim daret apostolos reuerentiales, si intelligeret esse appellatum ad Papam, & non sic faceret, si ad alium iudicē, Franch. d. q. 9. nu. 59. in fine.

Confirmatur secundo, quia si appellatio est incerta ad quero iudicem sit interposita, iudex à quo non potest congruum terminum assignare appellanti ad prosequendam appellationem: malos enim tempus & modis assignabit ad iterandum secundum distantiam locorum iudicum, Franch. ubi sup.

Confirmatur tertio, quia si appellans sic generaliter non cogatur infra decem dies

prosequi & citare, posset decinere suspensum, & incertum appellatum vique ad annum, qui datur ad prosequendum, Franch. d. q. 29. sub ou. 59. ver. tu aduerte qui.

Tercia opinio, (& hæc habet vim conciliatoria, & deducitur ex consensu distinctionibus, quibus loquuti sunt antiqui in isto articulo) firmari potest ex dictis per Paul. de Cast. in l. 1. §. si qui in appellatione. 10. fine, num. 6. ver. ex prædicti & Ang. Aret. in fine, num. 15. ff. de appell. & relati. licet Paul. de Cast. non videatur firmiter figere pedes, dicens, quod si appellatio interponatur alternatiue ad talem, vel ad tales, valet de iure ciuili, quia non redditur incerta, dummodo vnus de illis sit iudex competens, vel maior, vel aequalis enim competens: scilicet si verus sit incompetens: De iure autem Canonico, si nō est appellatum ad Papam, idem inquit, per omnia, Si verò sit appellatum ad Papā, vel Archiepiscopum alternatiue, seu ad alios inferiores: tunc si inferior non est competens, valet, inquit, appellatio, quia Papa est competens, & ad ipsum consensu interposita, sed si aliter erat competens, & sic duo sunt competentes, videtur nulla propter incertitudinem: Si tamen, inquit, appellans referuasset sibi electionem, & postea, durante adhuc termino ad appellandum, eligeret, & aduersarium certificaret, clarum esset, quod teneret: sed si hoc non faceret, credendum est quod non teneret. Et postea de isto articulo au videnda esse dicta per Io. And. Sed Angel. Aret. breuiter absoluendo, dicit: quod appellatio semper tenet: excipit tamen casum quando à sententiā Episcopi appellatur ad Archiepiscopum, vel ad Papā, quia tunc, inquit, non valet, nisi infra decem dies, qui datur ad appellandum, declararet ad quem intellēxit in appellatione.

Non recedam à prima opinione, quam tenent Spec. Rot. Bero. Lancell. & Gundiss. Villad. in ea citati, & in isto est, quia incertitudo appellationis tollitur, cum ipse appellans incipiet prosequi appellationem coram vno ex ipsis, & partem curari faciet, Rot. d. lei. ff. 33. de appell. in nou. & quod, prosequendo appellationem, eligere videatur, i. effert & loquitur Rugin. d. cap. 4. sub num. 35. in fine, ver. quarto, fol. 147. Quod si appellans non prosequatur, poterit appellatus eligere quem maluerit, & prosequi, vt scribit Gundiss. d. q. 8. sub num. 40. tom. 1. 3. par. 1. fol. 163. & subdit etiam ibidem sub num. 41. quod si non

illa

illa alternatus, iudex à quo dabit apostolos ad iudicem compereorem, licet non declarari ad quem.

Nec obitat incertiudo, quam considerat Paul. de Castro, relatus in iertia opin. quando verique iudex est competens: quia respondet, appellacionem deuoluì ad magis superiorem, & sic ad Papam, quia iurisdicção maior ablobet iurisdiccionem inferiori, ut reuli, & sequutus sum quetz. seq. nu. 2. & 5. sicut in simili dicimus, quod licet appellatio simpliciter in iurisposita, non expresso iudice ad quem, sit iertia, tamen valet, quia intelligitur interposita ad competens, seu magis competentem, ut reuli & sequutus sum supra q. 7. num. 4. & seqq.

- 3 **ADVERTE** pro maiori intelligencia huius opinionis, quod appellans cum reservatione optionis potest declarare, id est, eligere infra tempus datum ad prosequendam, ut dixi, quod tempus, vel darie ab homine, & est illud, quod dabitur: vel darie à iure, & est vnius anni, & ex causa est biennij, & ante certificationem, & declarationem faciendam nõ constabit de iudice, coram quo sit prosequendum, & talis electio, & declaratio facienda pertinebit ad appellantem, & non ad appellatum, Bero. d. conf. 7. num. 18. versus finem, & sub num. 19. lib. 1.

- 3 **INFERO** ex ista aduertentia, quod antequam appellans declaret & eligat iudicem nõ poterit appellatus prauenerre ipsum appellantem, & supplantare, adeundo Curiam, seu Papam ad effectum, ut contra appellantem procedatur per audienciam contradiCTORIAM in causa appellacionis, Bero. d. conf. 7. sub num. 19. & seqq. quem refert, & sequitur Ruginel. tract. de appellat. 5.6. cap. 8. sub nu. 6. vers. non poteris. fol. 129.

Ratio huius illacionis potest etiã esse, quia iudex appellacionis debet dari appellati, qui sub grauat, & non appellato, qui non fuit grauatus, vide supra q. 5. nu. 99. & q. seq. n. 8.

- 4 **EXTENDE** I. eandem primã opin. ut maxime procedat de iure ciuili, quia intelligitur appellatum ad proximum superiorem, & sic cessat incertiudo, ut ex Ioan. Andr. refert, & sequitur Franch. in cap. 66. dilecti. q. 19. num. 59. & tenet ibidem Card. Alex. num. 25. fallen. 1. cni. penult. de appell. & quod Io. Andr. teneat quod valeat de iure ciuili, & ita teneat Legist., refert id Card.

Alex. in rubi. sub nu. 31. vers. verum valent. de appell. & ita etiam sentit Paul. de Castro, relatus supra in 3. opin.

- 5 **EXTENDE** II. ut maxime procedat, quando appellans certificaret infra decem dies appellatũ cuius quo iudice veli prosequi appellacione, Frich. d. cap. 66. dilecti. nu. 60. & Card. Alex. d. nu. 25. fallen. 2. de appell. Paul. de Castro, relatus supra 3. iertia opinione.

- 6 **EXTENDE** III. ut principè procedat quando in appellante concurrat aliqua probabili dubitatio iuris vel facti ad quem sit appellandum, quia tunc etiam de iure canonico valet appellatio alternatiua, & generalis, Franch. in d. cap. dilecti. nu. 62. limit. 24. & Card. Alex. sub nu. 25. fallen. 3. de appell. & ex Gamb. Ferrar. & Ruginel. adduxi in 24. opin. sub nu. 1.

- 7 **EXTENDE** IV. ut principè procedat quando effemus in aliquo casu, in quo ex pluribus iudicibus, in appellacione expressis, ad vnum tantum ex eis possit appellari, qui teneat appellatio etiam de iure canonico, & intelligitur appellatum ad illum vnum, Franch. in d. cap. 66. dilecti. q. 19. nu. 59. circa principium, & Card. Alex. sub nu. 25. fallen. 4. de appell. & Paul. de Castro relatus supra in iertia opinione.

- 8 **EXTENDE** V. ut procedat etiam si in appellacione sibi non teneatur opinio, quia adhuc appellatio tenebit, nec erit necesse, quod eiusmodi electio seu certificatio fiat infra decem dies, Rot. d. decis. 331. in fine, & Alex. conf. 12. vno processu. nu. 51. lib. 6. qui loquuntur de appellacione alternatiua sine clausula reservationis optionis, & istorum si meminisset Lancel. infra citatus, solet non firmasse contra hanc extensionem, & maxime si aduertisset quod Io. Andr. citatus similiter infra contra hanc extensionem, ab istis non approbatur: hancq. extensionem tenet etiã Carl. Barz. in bononiens. decis. 155. per supposita sub no. 17. vers. ac in casu, dicens, neq. esse necessarium, quod infra decem dies fiat electio, seu declaratio.

Contra hanc extensionem: quod enim in appellacione alternatiua sine clausula reservationis optionis sit facienda declaratio iudicis infra decem dies datos ad appellandum suaderetur per ea, quæ ex Io. Andi. refert, sed impugnatiue Alex. d. conf. 12. vno processu. nu. 14. vers. non obstat id. & num. 15. lib. 6. quomodo enim appellatio alternatiua sit valida secundum eorum. opin. quæ refert & sequi-

sequitur Lancel. d. limit. 50. principali num. 22. tamen debet fieri declaratio iudicis infra decem dies, ut ex alia comm. opin. refert, & sequitur ibidem num. 23. fol. 380. & inferius ibidem in ultima impressione in addit. num. 230. fol. 299. allegans Paseth. cons. 27. num. 2. et hanc opin. tenet Bero. cons. 7. In causa super præcedenti. nu. 18. verum si verò fuisset alternativæ. lib. 1. alias, electione non facta, infra decem dies, appellatio habetur pro non interposita, ut refert & sequitur Bero. sub d. num. 28. & quod certum sit, appellationem alternativam admitti, dummodo quis intra tempus, quo appellare debuit, certum iudicem appellationis nominet; scribit Ofsch. decis. 131. decreto. num. 3. verum præterea certum est.

In hac cōtrarietate possunt distinguī duo casus. Primus est, quando appellans alternativè ad Dominos NN. seu ad quemcumque alium iudicem, ad quem præsens appellatio magis & melius de iure duobus, scilicet sine probabili dubitatione esse appellatum ad Principem, omisit Dominos NN. de isto casu censetur appellatum ad ipsum Principem absque alia declaratione, & appellatio legitimè facta etiam absque eo, quod infra decem dies declaratio aliqua sequatur, fuisse. Secundus casus est, cum appellans alternativè, probabiliter dubitabat ex aliqua iusta causa, & probabiliter poterat esse incertus, numquid appellandum esset ad præfatos Dominos NN. vel potius ad Principem; & isto casu tenet appellatio, alternativè facta ad proximum superiorem, seu ad ipsum Principem, & sustinetur, si sequatur declaratio in termino decem dierum secundum ea, quæ refert & sequitur Cæs. Barz. in bononiens. decis. 155. præsupposita. sub num. 4. & seqq.

RETENTÆ extinctione simpliciter.

- 9 SVBEXTENDE eandem extensionem, ut maxime procedat, quando is, qui non recognoscit nisi Papam in superiore, appellat ad Sedem Apostolicam, & alium competentem iudicem, quia isto casu appellatio valet, quamvis in ea non sit reservata optio, nec est necessaria alia declaratio iudicis infra decem dies, Lancel. d. limit. 50. princip. num. 24. & quod appellatio, interposita ad Papam, omnemq. alium iudicem competentem, sit valida, quia to ea dicitur expressum nomen iudicis ad quem, scribit Luc. Pet. quæ vetuli & sequutus sum q. sequ. in fine, & quod

appellatio, simpliciter interposita ad iudicem competentem, sit valida, præsertim quando iudex appellationis est certus, ut puta quia appellans non recognoscit alium superiorem, quam Papam, vide supra q. 7. num. 4. q. 8. & 11.

- 10 EXTENDE VI. ut appellatio alternatiua, cum reservatione electionis in tantum teneat, ut possit appellans prosequi appellationem, etiam coram inferiore: quare licet ego appellerem ad Papam, vel Archiepiscopum, reservata mihi electione, & appellationem præsentem Archiepiscopo, quoniam aliter pronuntiet se competentem; tamen possum appellationem etiam eo prosequi secundum ea, quæ disputando adducit Io. Andr. in addit. ad Spec. tit. de appell. §. non trademus. nu. 18. in verbo, placeat, verum sed si agamus, lib. 2. fol. 189.

- 11 SVBEXTENDE istam extensionem, ut in tantum teneat præfata appellatio, ut appellans possit etiam variari prosecutionem appellationis coram superiore: quare licet ego appellerem ad Papam, vel Archiepiscopum, reservata mihi electione coram quo eorum volumus prosequi, & adeam, postea Archiepiscopum, etique præsentem appellationem, & Archiepiscopus pronuntiet se iudicem, tamen potero prosequi coram Papa secundum ea, quæ scribit Io. Andr. d. nu. 18. in fine in verbo, placeat, quia proposita hac questione, tenet, quod possum prosequi coram Papa, quia appellatio coram Archiepiscopo videtur non fuisse, cum non duraverit, & quia talis electio potest mutari usque ad litem contestationem: sed hoc, inquit, Io. Andr. procedit, si de viribus appellationis non fuerit obiectum, vel discursum, secus, inquit, si contra eiusmodi appellationem existerit obiectum, discursum, & pronuntiationem, nec fuerit appellatum de pronuntiatione. Ofsch. decis. 131. decreto, sub nu. 23. verum tertio confirmatur, & nu. 24. dicens, in appellante admitti mutationem voluntariam, dummodo æqualis, vel maioris iurisdictionis iudex appelleretur, non autem si minoris, & Cæs. Barz. decis. bononiens. 155. præsupposita. nu. 23. verum & quod dicitur quod, quando quis vult potius se ad talem iudicem appellasse, potest variare, & ad alium iudicem reverti, dummodo ad maiorem, & apertius sub nu. 24. verum, neque est, & nu. 25. ubi, loquendo de appellatione alternativæ, scribit, quod si sit appellatio,

Et appellatio profecta coram iudice, coram quo non debuit appellari, si talis iudex sic par, vel minor, error non nocet appellanti, & ille de appellatione cognoscit, ad quem reuera debuit appellari: unde si committeretur error etiam in proficundo appellationem, non valet processus, neque tenet illo modo, & potest nihilominus fieri

profectio coram eo, ad quem debuit appellari.

Disi in hac questione de appellatione alternativa, verum quia appellans, ignorans quandoque qui sit superior mediatus, ad quem sit appellandum, eligit appellare non alternativius, sed copulativus, ideo sequitur, ut agamus de appellatione copulativa,

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O X.

### ARGUMENTVM.

De appellatione copulativa, & de appellationibus ad diversos iudices.

### S Y M M A R I V M.

*APPELLATIO copulativa ad plures iudices an valeat, nu. 1. & seqq.*

*Appellatio copulativa ad plures intelligitur ad magis proximum, nu. 2.*

*Variare non potest qui appellavit, nu. 3.*

*APPELLARE an, & quando possit, utraque pars ab eadem sententia, nu. 4. & seqq. —*

*Quando utraque pars potest appellare ad diversos iudices, uterque iudex praesides in sua appellatione, nu. 5.*

*APPELLATIONIS causam, quando una pars appellat ad unum, & altera ad alium unum superiorem, tunc cognoscit illius superior, nu. 12. & 17. — Extenditur, & restringitur multipliciter, nu. 12. & seqq.*

*Causas tenetur compere, quomodo in iudicio ei tantum sit et debilis, nu. 15. — Secus est si vident eiam scire, iurisdictionem esse deusivam ad superiorem, nu. 16.*

*Archiepiscopus in quibus casibus possit se intermittere de causa appellativa, inserta ad Papam, nu. 17.*



**BSOLVAM** hanc questionem tribus articulis.

**PRIMO:** An appellatio, quam unus interponit ad diversos iudices valeat.

**SECUNDO:** An utraque pars pos-

sit appellare ab eadem sententia.

**TERTIO:** Quando una pars appellat ad unum, & altera pars appellat ad alium superiorem, quis eorum praesulcat.

### A R T I C U L V S. I.

**1. AD PRIMUM** articulum: An appellatio, quam unus interponit ad diversos iudices, valeat.

Respondetur, quod iste articulus est contrarius.

Prima enim opinio est, quod valeat & intelligatur appellatum ad superiorem, quia iam dicto maior absorbet de se ipsum minorem: unde si quis appeller copulativus ad Archiepiscopum, opum, & ad Legatum, seu ad Legatum, & ad Papam, intelligitur appellatum ad supremum istum, Gundiss. Valid. tract. de leg. par. 1. q. 8. sub nu. 41. & 42. to. 13. par. 2. fol. 263. & quod si ego ita appellarem, appello ad Archiepiscopum, appello ad Papam, appello ad Legatum, eiusmodi appellatio teneat, quia Papa, ad quem intelligitur appellatum, cognoscit de eiusmodi appellatione, scribit Archid. in cap. 28. anteriorum sub nu. 20. 3. q. 6. dicens, sic fuisse obtemperum.

Secundum opinionem contrariam: quod eiusmodi appellatio non valeat: scribunt Spec. tit. de appell. §. non tractemus. nu. 26. ver. sed pone aliquis lib. 2. fol. 189. Franch. in rubr. nu. 8. ibi. & ex hac ratione de appell. haec opinio negativa placet Io. Andreæ in addit. ad Spec. vbi supra in littera D. in verbo in princ.

**2.** Auctur difficultas contra primam opinionem, quia dato, quod appellatio copulativa valeat, tamen non intelligitur appellatum

tum ad superiorem immediatum, sed ad medium proximiorum, qui est semper certus, ut scribit Ang. Aze. in l. i. §. si quis in appellacione in hunc, num. 1. §. de appell. & etiam de hoc confirmat appellacionis formula, qua videtur in foro Capitolino, ubi attenditur ius civile; sic enim appellamus, *Appello ad Sanctiss. D. N. Papam Paulum V. eiusque Sanctam Sedem Apostolicam, dominum Capitaneum appellacionum Urbis, omnemque alium iudicem competentem.* vi. libris Luc. Pat. in pract. Cap. ol. lib. 5. cap. 1. num. 15. & tamen eiusmodi appellatio censetur interposita ad Capitaneum, quia alias si censeretur interposita ad Papam, & attendendum ius civile, infunderet difficultas, an talis appellatio valeat per ea, quæ scripsi supra quæst. 7. num. 16. ampl. 2.

In hac opinione varietate possunt excogitari duæ concordie.

Prima concordia est, ut valeat, dummodo appellans infra legitima tempora appellandi eligat alteram ex his, ad quos appellavit, vel habuerit probabilem causam sic appellandi. Ioan. Andr. ubi supra in addit. ad Spec. & Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 5. in fine, num. 141. fol. 69. & quod appellatio copulativa interposita ad domum Malatestæ de Malatestis, & ad quemlibet iudicem competentem efficaciter deiciatur, si quis, qui appellavit, non declaraverit infra decem dies datos ad appellandum coram quo iudice intendat persequi causam appellacionis, consuluit Alex. conf. 164. viso processu causarum, num. 2. & seqq. lib. 2.

Ratio est, quia si appellans posset declarare etiam post decem dies, foret prejudiciosa appellatio, quia nesciret coram quo vellet persequi appellacionem, & sic cogeretur expectare donec appellans inciperet persequi, Alex. d. conf. 164. num. 4.

Secunda concordia est, ut prima opinio procedat de iure civili, quia de iure civili intelligitur appellatum ad superiorem proximiorum, & secunda opinio procedat de iure canonico, quia de iure canonico appellatio remanet incerta, ut ex Imol. sic distinguunt, refert & sequi videtur Panch. in cap. 66. dilecti. q. 20. num. 61. col. vi. de appell. prout in non dissimili casu eandem concordiam retuli supra quæst. 7. num. 7.

Pro utraque opinione, & concordia possem multa cumulare ex his, quæ scripsi q. præced. sub nu. 1. sed omnia, quia poteris ibi videre.

Quid dicendum? Concludo non esse recedendum à prima opinione per ea, quæ signavi quæst. præcedenti in appellacione alternativa, & valde etiam si infra decem dies non declararet coram quo vellet persequi appellacionem per ea, quæ dixi q. præced. num. 2.

**RE T E N T A** prima opinione, quod possit quis appellare copulativè ad diversos iudices.

**D E C L A R A** eam, ut quamvis possit ab initio appellare copulativè, tamen si non appellaverit copulativè, sed appellaverit ad unum, & deinde ut ibi variare ad alium, non poterit, etiam si vellet variare infra decem dies. Franch. in cap. 66. dilecti. in fine, nu. 63. de appell. & aperte Ofach. decis. 131. decreto. sub num. 2. vel 6. his tamen. & num. seqq. ubi testatur hanc opinionem fuisse viciam viciorem, & ex Ofach. refert & sequitur Masius in addit. ad pract. Papien. in form. appell. à sent. dissin. in glos. coram vobis. in vltima addicione. fol. 408.

Hæcque declaratio maxime procedit, quando iudex à quo admiserit appellacionem, & ad maiorem iudicem, ut in casu, de quo Ofach. ubi supra.

Non procedit hæc declaratio, quando prima appellatio esset nulla, quia tunc potest iterum appellari, dummodo non sint elapsi decem dies, ut etiam & sequitur sum supra q. 7. num. 27.

## ARTICVLVS II.

**AD SECVNDVM articulum:** An utraque pars possit appellare ab eadem sententia.

Respondeo constituendo duos casus principales.

Primus casus est: quando sententia condemnat unam tantum partem ad omnia iuxta petitionem alterius partis, & ista casu concludo, quod non potest appellare, nisi pars condemnata, quæ potest pretendere se esse gravatam, & non altera pars, quia, cum non possit pretendere se esse gravatam, non potest appellare, Innoc. in cap. 7. si duobus. in principio, si such. num. 2. vers. ex quo nota. Caid. Alex. num. 1. & Dec. num. 2. de appell. quod sentit etiam ibidem Abb. nu. 1. noi. 1. & num. 20. vers. vltimo hic quæro. & dixi supra quæst. 5. uum. 94. & 99. & ita procedit litatio, quam posui dicta q. 5. num. 99.

**Secundus casus est,** quando utraque pars

Y

potest

potest pretendere se grauatum : & isto casu licet Innoc. d. cap. ii. duobus. in princ. dicat simpliciter, quod vna pars potest appellare ad vnum, & altera pars ad alium; tu tamen adhibe tres consideraciones.

Prima consideratio est, quando sententia continet vnicum negotium, & sic vnum capitulum : de iusta consideratione licet Dilectores in d. cap. li. duobus. de appell. manifestat, quod vtrique pars possit pretendere se grauatum; tu tamen concludas, quod & si vtrique pars possit appellare, vna tamen parte appellanti altera pars non poterit appellare, quia lex non deferit appellationi simpliciter, Franch. in d. cap. li. duobus. num. 4. vers. circa primum, & Card. Alex. sub no. 1. & apertius num. 11. vers. pro clariori. & ita in effectum residet ibidem Dec. sub no. 52. & seqq. vers. vltimo licendum.

Et hac conclusio procedit etiam si appellationes limitatæ ab vna tantum parte sententia, Franch. sub d. num. 4. & 7. vers. sed queritur primo, & adde omnino, quia late scripti infra quæst. 17. limit. 1. r. nu. 25. & seqq.

- 6 **Secunda consideratio est**, quando sententia continet plura & diuersa capitula, sed tamen connexa : de la ista consideratione conclusio omnino idem, quod conclusi in præcedentibus capitula connexa reputantur vni ratione connexitatis, Franch. in d. cap. 7. si duobus. num. 5. vers. circa secundam. Card. Alex. sub no. 1. t. vers. in secundo, & Dec. no. 55. de appell. & adde quæ scripti d. q. 7. limit. 21. num.

Et procedit similiter hæc conclusio etiam si pars limitatæ appellaret ab vna tantum parte, seu capitulo sententia, quia nihilominus conferretur deuolutio in iudicio quoad omnia capitula sententia, Franch. d. cap. si duobus. sub no. 7. & vide q. scripti dicta limit. 21.

- 7 **Tertio consideratio est**, quando sententia continet diuersa capitula separata; & in ista consideratiōe concludo, quod vtrique pars potest appellare ad diuersos iudices, quia, quæ sunt capitula, non sententia esse sententia, & ideo appellatio super vno capitulo non deuoluit in alijs, & consequenter est necessario, ut vtrique pars appellet, alias sententia non esset in rem iudicata contra non appellantes, Franch. in d. cap. si duobus. num. 6. vers. circa tertium, & num. 11. de appell. & ita residet ibidem Card. Alex. sub num. 11. vers. aut pars in fine, & vers. aut sententia, & quod a sententia, continente capitula separata,

possit vtrique pars appellare ad diuersos iudices, scribunt Crauer. conf. 232. dominus num. 7. & Contar. in l. vnica, num. 1. no. 37. Cui de monen. poss. & quod hoc censetur lenientia, quoniam tunc capitula separata, refert, & sequitur Contard. d. limit. 1. num. 38. & ex Rei. diuersi reuli, & sequuntur sum lib. præced. cap. 7. num. 706. & quod a pluribus sententijs plures interponi debeant appellationes, & vna non sufficit, scribunt Franch. & Guid. Pap. quos reuli, & sequuntur sum. infra quæst. 4. num. 13.

- 8 **Declaro primo istam conclusionem**, ut procedat in appellationibus limitatis, id est, quando vna pars appellat limitatæ & taxatiuè ab vna parte, in ab vno capitulo sententia, quia tunc dei est appellare etiam altera pars; si scias si vna pars appellat simpliciter a sententia, quia tunc quauis sententia, continet plura capitula separata, tamen appellatio simpliciter inposita deuoluit in omnibus, & ideo altera pars non potest appellare, quia superflue appellaret, Franch. in d. cap. 7. si duobus. sub no. 6. vers. circa tertium, ibi. sed intellige sane. & apertius sub num. 9. vers. sed certe. Card. Alex. sub num. 21. vers. aut de tertio. de appell. & hæc est communis opinio, a qua non distendat, quicquid in contrarium more solito scribat ibidem Dec. sub no. 63. vers. & reuera. & no. 64.

- 9 **Declaro secundo**, ut vtrique iudex procedat in sua appellatione, Franch. in d. cap. si duobus. num. 11. vers. vltimo queritur, quia eius text. in cap. 3. dispensat. de rescip. in 6. cum alijs similibus prohibeat, ne quis possit impetrare reuocatum ad diuersos iudices, ne reus vexetur coram diuersis iudicibus, tamen ille reus, & consimiles non procedunt in causa appellationis, Franch. in d. cap. 7. si delegatis. num. 12. vers. nec prædictus. de appell. quem ibidem refert, & sequitur Card. Alex. sub num. 12. vers. sed pro complementis, & de opinione \* communis testatur Dec. ibidem sub num. 61. vers. secundus casus. num. 59.

Contra istam declarationem multa videntur adducta Dec. d. no. 61. & seqq. & sub no. 63. residet in ista contraria opinione, quod vnus tantum debeat cognoscere de vtraque appellatione.

### ARTICVLVS III.

- 10 **AD TERTIVM articulum**: Quando vna pars appellat ad vnum, & altera pars



pars appellat ad illius superiorem; quis eorum præualeat.

Resp. quod si una pars appellat ad Archiepiscopum, & altera ad Legatum, prævalere appellatio interposita ad Legatum, Speculat. de appell. §. nunc tractemus, vers. quid sit a sententia suffraganei, num. 17. lib. 2. fol. 189. Franch. in cap. 7. si duobus, num. 3. ibi. quid autem si una pars de appell. & Gamb. infra citatus, sicut etiam si una pars appellet ad Legatum, & altera ad Papam, cognoscat Papa, Franc. ubi supra, sequitur Archiepiscopus omni casu etiam exclusus, Gamb. tract. de auct. leg. de lu. lib. 8. q. 25. num. 112. com. 13. par. 1. fol. 121. & quod una parte appellante ad Papam, & altera ad inferiorem, appellatio totius causæ dicatur devoluta ad Papam, etiam si is, qui appellavit ad inferiorem, prius appellasset, & coram eo coactus esset processus, Ictibus Bero. conf. 6. et si plura, num. 4. lib. 3. quem referi. & sequitur Lancel. tract. de assens. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. ampl. 25. princ. num. 23. com. 5. fol. 355. & quod ubicumque à diversis partibus interponatur appellatio ad diversos iudices, quorum unus sit superior altero, tunc iurisdicção superioris absorbeat iurisdictionem inferioris in ipsa causa appellatious, notant Abb. in d. cap. si duobus, Franch. not. 2. num. 2. & alij Canoniste, de appell. & Olach. decis. 131. decreto. nu. 14. & hæc est communis opinio.

Contra hanc communem opin. latet obstativa difficultas, quam oculatissimi Doctores non vident, pater Decianus, qui habet oculos lineos, v. scribit Bossuet. crim. tit. quom. proced. per except. sub num. 11. circa finem; & difficultas est ista. Aut enim potest una tantum pars appellare eò, quia sententia non continet capitula separata; & tunc secunda appellatio non valet, quia est superflua, cum sufficit appellatio prima, vi ex Franch. & Card. Alex. et alij, & sequentia sum sapia sub num. 5. & 6. & consequenter, si unus appellaverit ad Archiepiscopum, non potest deinde alius appellare ad Papam, quia superflue appellaret, Dec. in d. cap. 7. si duobus, num. 3. & 4. vers. secundo per dominum. Nec obstat textus in d. cap. si duobus, ubi prævalere appellatio ad Papam, quia ibi præcesserat appellatio ad Papam, & ideo secunda non valet, & attenda hac ratio idem. dicendum esset, quando prius appellatum

fuisse ad inferiorem, quia, ex quò ad competentem facta esset appellatio, negotium ad eum devolutum esset pro utraque parte, & consequenter superflua esset appellatio, quæ interponeretur ad Papam, vi insubstiter considerat, & testatur in hac opin. Dec. ubi supra. Aut potest utraque pars appellare, quia sententia continet capitula separata, & una pars appellat limitatè; & tunc non possumus dicere, quod appellatio interposita ad Papam prævaleat, & absorbeat aliam, interpositam ad inferiorem, quia istæ appellaciones non concurrunt, & ideo non habet locum prælatio, sed quælibet appellatio est separata, & habet suum iudicem, vi ex Franch. & Card. Alex. et alij, num. præced. vers. declaratio secundum, & consequenter nunguam est verum, quod appellatio interposita ad Papam, habeat hanc præeminentiam, ut prævaleat.

11 Retenta communi opinione (si placet) quod appellatio interposita ad Papam, prævaleat.

Ad adducta in contrarium respondeo, quod procedunt in appellationibus interpositis ad diversos iudices, quorum unus non sit superior alterius, & ideo appellando ad eos non dicatur appellatio, omisso medio, ut puta si hic in Urbe ab aliquo iudice pedaneo appellaret una pars ad Auditorem Cameræ, & altera ad Gubernatorem, cum ad utrumque posset appellare iuxta ea, quæ de appellatione à Marefcallo, & Soldano scripti sunt quæst. 8. sub num. 128.

Secus est quando unus est superior alterius, ita quod ad eum possit appellari, omisso medio, ut in appellatione ad Papam, ad Legatum, & ad Patriarcham, ad quos potest appellari à sententijs Archiepiscopi, Episcopi, & Archiepiscopi, omittis medijs, ut latè scripti supra quæst. 7. num. 46. 103. & 104. & q. 8. sub num. 99. vers. limita. quia isto casu habet locum communis opinio, ut appellatio ad Papam prævaleat.

Quod si hæc responsio tibi non satisfecerit; dico, salvando communem opinionem, quod procedit duobus casibus. Primo in casu secunde extensionis posita infra num. 13. quando non apparet, quæ appellatio præcesserit. Secundo in casu secunde declarationis posita supra nu. 9. quando potest appellari ad diversos iudices, quia tunc Papa cognosceret de utraque appellatione, sequendo opinionem eandem Decij ibidem citati, vers. contra.

**RETENTA** tamen simpliciter communi opinione, quod appellatio interposita ad Papam praeualeat.

- 12 **EXTENDE I.** eandem communem opinionem, ut habeat locum non solum in appellatione ad Papam, sed etiam in appellatione ad inferiores, ad quos tamen possit appellari, omisso medio.

- 13 **EXTENDE II.** ut maxime habeat locum quando utraque pars ita simul appellaret, ut ignoscatur, quae prius appellauit, quia tunc tanto magis praeualeat appellatio, interposita ad superiorem: quare Dec. quem reueli supra sub num. 10. vers. contra. impugnando illam communem opin. quae tenet appellationem ad Papam praeualere, saluat ut procedat quando non appareat, quae appellatio fuerit prius interposita.

- 14 **RESTRINGE I.** declarando eandem communem opin. ut procedat quando est appellatum à sententia, quae continet capitula conexa, seu continet unicum negotium, ut est de mente textus in cap. 7. si duobus. de appell. dum loquitur de appellatione interposita super eod. negotio, quia tunc praeualeat appellatio ad Papam: sed si sit appellatum à sententia, quae contineat capitula separata, quia tunc sunt appellationes separatae à diuersis sententijs, & una non collidit aliam, & ideo utraque tenet.

- 15 **RESTRINGE II.** declarando, ut quamuis appellatio, interposita ad superiorem, puta ad Papam, praeualeat, ut dixi, tamen si is, qui appellauit ad Papam, fuerit citatus coram Archiepiscopo, ad quem appellauerit aduersarius, tenetur comparere, alias, si non comparuerit, posset uti contumax excommunicari ab Archiepiscopo, cap. 7. si duobus. de appell. & bene motivando, & soluendo declarat ibi Franch. sub num. 13. & seqq. vers. glof. in verbo teneb. Archiepiscopus enim habet iurisdictionem, sed elidit hunc ope exceptionis, & ideo donec exceptione non elidatur, valide potest procedere, ut declarant Card. Alex. in d. cap. si duobus. nu. 3. vers. nota ex textu. & Dec. nu. 5. not. 3.

- 16 **SVBRESTRINGE** hanc restrictionem, ut procedat, quando Archiepiscopus ignorabat appellationem interpositam ad Papam, prout loquitur textus in d. cap. si duobus. sed si Archiepiscopus sciebat appellationem interpositam ad Papam, quia, isto casu excommunicatio non teneret, Glof. in d. cap. si duobus. in verbo. nisi cognouisset. Card. Alex. num. 5. & Dec. nu. 7. not. 4.

- 17 **RESTRINGE III.** ut quavis appellatio ad Papam praeualeat, & ideo Archiepiscopus in ea non possit se intromittere; tamen sunt aliqui casus, in quibus potest adhuc Archiepiscopus se intromittere.

Primus casus est, quando excommunicatio, prolata ab Episcopo, esset notorie iniusta; quia isto casu est appellatio esset interposita ad Papam, tamen potest adiri Archiepiscopus, & ab eo peti absolutio excommunicationis ad cautelam, cum conditione de paucendo mandatis iudicis ad quem, non obstante appellatione, interposita ad Papam, Card. Alex. in cap. 4. sollicitudinem. sub nu. 4. de appell.

Adverte, quod Archiepiscopus potest adiri etiam si iniustitia excommunicationis non sit notoria, dummodo praestetur praedicta cautio, quia non per hoc Archiepiscopus cognoscit de iniustitia, seu nullitate excommunicationis, quia hoc non potest, Franch. in d. cap. sollicitudinem. q. 4. num. 8.

Secundus casus est, quando Archiepiscopus adiretur circa causam appellationis, sed tamen illud, super quo adiretur, non respiceret causam appellationis, nec faceret praedictum appellationi, Card. Alex. sub d. num. 4. ibi, fallit secundo.

Tertius casus est, quando appellans renuntiasset appellatori, quam interposuerit ad Papam, siue renuntiatio sit expresse, siue tacite per comparisonem eorum Archiepiscopo sine profectione, Card. Alex. sub eod. num. 4. ibi, fallit tertio. & egeget Dec. num. 13. not. 6. & sub nu. 17. sed de isto tertio casu satis abunde loquutus sum infra q. 17. limit. 2.

Laus Deo, B. Virgini Mariae, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O . XI.

## ARGVMENTVM.

De officio, & potestate iudicis à quo, & iudicis ad quem, & de natura, & processu causæ appellationis.

## S V M M A R I V M.

*IVDEX à quo cognoscit an debeat deferre appellati-  
onem, nu. 1.*

¶ *Declaratur I. ut cognoscit etiam an appellatio sit legitima, nu. 2.*

*Declaratur II. ut id cognoscit ad sui solam instructionem, nu. 3.*

*Declaratur III. ut ita cognoscit, etiam si constaret appellatiorem non esse recipiendum.*

*Inferitur quomodo debeat pronuntiare, nu. 4.*

*Subinferuntur multe circa hanc pronuntiationem vsq; ad nu. 6.*

*Declaratur IV. quando index debeat deferre appellati-  
onem, & quando non, nu. 6.*

*Et nunc quid debeat conferre cum peritis, nu. 7.*

*Declaratur V. quæ sit consideranda ad cognoscendū an debeat deferre, vel nō deferre, nu. 8.*

*Declaratur VI. ut index à quo in hac cogniti-  
one non procedat iudicialiter, nu. 9.*

*Declaratur VII. ut quamvis index à quo non deferat appellati-  
onem, tamen nihil sit innovandum, nu. 10.*

*Declaratur VIII. ut id non procedat quando est notorium appellatiorem non tenere, nu. 11.*

*Declaratur IX. ut sit differentia inter deferre ap-  
pellationem & amittere appellati-  
onem, sicut Doctores promissus de utroque loquuntur, ibid.*

*IVDEX ad quem cognoscit an appellatio sit a-  
mittenda &c. nu. 12. & 13.*

*Et quando cognoscit index à quo, nu. 13.*

*Declaratur ut index ad quem plene cognoscit, nu. 14.*

*Limitatur ut non cognoscit quando interesset, potius principaliter ad iudicem à quo.*

*Ampliatur hac limitatio, nu. 15.*

*Restringitur, nu. 16.*

*OFFICIUM iudicis ad quem est latus of-  
ficio iudicis à quo, nu. 17.*

¶ *Ampliat I. hac conclusio, ut ideo reuocatio  
sententiarum pertineat ad iudicem ad quem,  
& non ad alium iudicem, nu. 18.*

*ut hac ampliatio, nu. 19. 20. & 21.*

*Ampliat. II. ut index ad quem positi senten-  
tiam latam ex falsa causa, & firmare ex vera,  
nu. 22.*

*Declaratur primo & secundo hac  
ampliatio, nu. 23. & 24.*

*Exemplificatur  
nu. 25.*

*Extenditur, nu. 26.*

*Restringi-  
tur, nu. 27.*

*Ampliat. III. ut possessiones factæ post litem con-  
testatam in causa principali, possint mutari in  
causa appellati-  
onis &c. nu. 28.*

*Declaratur hac  
ampliatio, ut non procedat quando excep-  
tio est iudicata non se extendit ad muta-  
tionem.*

*Subdeklaratur quando exceptio res  
iudicata extendatur.*

*Inferuntur casus, in  
quibus non potest fieri mutatio, nu. 30. & 32.*

*Subinferuntur an & quando reconuenio ha-  
beat locum in causa appellati-  
onis, nu. 31.*

*Extenditur primo declaratio eiusque prima illa-  
tio, ut habeat locum etiam in causa summa-  
ria, nu. 33.*

*Extenditur secundo etiam in  
casu, qui esset notorius, nu. 34.*

*Ampliat. IV. ut possit pronuntiare super acti-  
culis omissis à primo iudice, ibidem.*

*IVDEX appellati-  
onis an possit subterire iudici-  
um à quo, nu. 34. in fine, & primū.*

*LIBELLVS nouus an sit necessarius in cau-  
sa appellati-  
onis, nu. 35. & 36.*

*CONTESTATIO IUDICIS non est neces-  
saria in causa ap-  
pellati-  
onis, nu. 37.*

¶ *Extenditur I. in appellati-  
one ab interlocu-  
to, nu. 38.*

*Subextenditur ut si eum se ab-  
sentes, procedat etiam in causa principali non  
fuerit contestata, nu. 39.*

*Restringitur ead-  
em subextensio quando partes sunt presen-  
tes, nu. 40.*

*Extenditur II. sed cum distinctione ut procedat  
in causa appellati-  
onis & diffinitiva, nu. 41.*

*Extenditur III. etiam si exceptio superuenit  
rependens appellati-  
onem, sub eod. nu. 45.*

*Extenditur IV. etiam in replicati-  
one, qua super-  
uenit actori sub eod. nu. 45.*

*Restringitur eadem tertia & quarta extensio, ibidem.*

EXCE:

**EXCEPTIONES** dilatoria non possunt opponi in causa appellationis, num. 46.

¶ **Extensetur** tam in casibus temporalibus quam in spiritualibus, nu. 47. — Infertur, exceptio nem subreptivam non posse opponi, nu. 48. — Declaratur hac illati o, nu. 49. — Subdeclaratur, nu. 50.

¶ **Refringitur** I. ut non procedat si exceptio dilatoria fuerit ignoranter amissa, nu. 51. — Declaratur primo, & secundo sub eod. nu. 51.

**Refringitur** II. quando exceptio supervenit de novo, nu. 52. — Subrefringitur primo & secundo ibidem.

**Refringitur** III. in appellatione ab interlocutoria ante litem contestationem, nu. 53.

**Refringitur** IV. in exceptione dilatoria, quae reddit processum retro nullum, nu. 54. — Subrefringitur tum declaratione ibidem — Ampliatur eadem restrictio — Et infertur, nu. 55.

**CITATIO** requiritur in causa appellationis, nu. 56. — Extenditur & declaratur, nu. 57.

**TERMINI** substantiales quot & quibus in causa appellationis, nu. 58. & 59.

**IVSIFICATIO** appellationis quomodo fiat ad effectum ut admittatur appellatio &c. nu. 60.

Quomodo fiat ad effectum, ut appellatio deuslunt totum negotium, nu. 61. & seqq. in quibus distinguuntur duo casus, dantur ampliatio, limitationis, exempla, & restrictionis usque ad num. 82. inclusivum.

Quomodo fiat ad effectum, ut revocetur sententia, nu. 83.

**IVSIFICARI** an possit appellatio ex alia causa quam ex causa expressa in appellatione, nu. 84. & seqq. in quibus distinguuntur duplex species appellationis, declarantur, ampliantur, restringuntur, & infertur usque ad num. 100. inclusivum.

**TESTES** an possint examinari in causa appellationis, nu. 101. & seqq. in quibus distinguuntur duo casus, ampliatur, declarantur, & limitantur usque ad num. 111. inclusivum.

**SENTENTIA** in causa appellationis quomodo sit ferenda, nu. 112. & et 3.

**SENTENTIA** nullam potest index appellantis regulariter confirmare, nu. 114.

¶ **Extenditur** I. etiam si sententia sit nulla ex defectu iurisdictionis, nu. 115. — Infertur quod si a sententia confirmante non fuerit appellatum, non potest ulterius dici de nullitate sententiae confirmatae, nu. 116.

**Extenditur** II. etiam si nullitas non esset remissibilis a potestate, nu. 117.

¶ **Extenditur** III. tum declaratione, dummodo in

sententia non sit expressus error, &c. nu. 118.

**Extenditur** IV. quando nullitas est in sententia, nu. 119. — Exemplificatur hac tertia, & quarta extensio, nu. 120. & 121.

**Extenditur** V. ut index superior, aditus super nullitate sententiae, potest etiam reformare & confirmare sententiam nullam, nu. 22. — Declaratur, nu. 23. & 124.

**Extenditur** VI. ut tunc precipue possit reformare, quando id in libello nullitatis petuntur, &c. nu. 125. — Subextenditur, nu. 126.

¶ **Refringitur** I. ut non procedat quando petitae simpliciter, pronuntietur sententiam nullam, num. 127. — Ampliatur primo ut alias sententia confirmatoria sit nulla, nu. 128. — Ampliatur secundo atamque nullitatem haberet in se evidenter calumniam, nu. 129. — Ampliatur tertio etiam in Curia Romana, nu. 131. — Ampliatur quarto precipue quando commissio mandaret prius procti super nullitate, nu. 132. — Declaratur hac eadem prima effectio, nu. 133. & 134.

**Refringitur** II. ut non procedat quando processus est nullus, seu ineptus, quia tunc sententia non possit confirmari, nu. 135. — Extenditur nu. 136. — Subrefringitur primo & declaratur subrestrictione, nu. 137. & 138. — Subrefringitur secundo & declaratur subrestrictione, nu. 139. & 140.

**Refringitur** III. quando error esset expressus in sententia, nu. 141. — Declaratur, nu. 142.

**Refringitur** IV. quando causa inferens nullitatem prima sententia non coisat in secunda, num. 143.

**Refringitur** V. quando sententia est lata post peremptam instantiam, nu. 144. & 145. — Declaratur ibidem.

**Refringitur** VI. in sententia interlocutoria, nu. 146.

**Refringitur** VII. quando sententia nulla esset mandata executioni, nu. 147.

**DESERTA** esse causam seu rem esse iudicatum an debeat pronuntiar, & quando pronuntietur index a quo, & quando index ad quem cum distinctione duorum casuum & trium specierum desertionis, nu. 148. & seqq.

**EXPENSARVM** condemnatio contra desertorum appellationis ad quem spectet cum distinctione duarum specierum desertionis. Et quando non condemnentur, & ad quas expensas condemnentur, nu. 160. & 161.

**EXECUTIO** rei iudicatae placentium conformium spectat ad iudicem appellationis, qui profert ultimam conformem, nu. 162.

Extm-

**¶** *Extenditur ut procedat citatio in principis delegato, nu. 163. — Declaratur extensio, num. 164. 171. & seqq.*

**¶** *Refringitur s. ut non procedat quando prima sententia confirmatur ex recessu partium ad appellationem, quia tunc uterque iudex potest exequi, nu. 165.*

*Refringitur II. ut iudex a quo exequatur quando inveniatur actio iudicata, sub nu. 165.*

*Refringitur III. quando sententia transiit in iudicium ob non interpositam appellationem, nu. 166.*

*Refringitur IV. quando sententia transiit in iudicium ob non propositam appellationem interpositam, nu. 167. — Extenditur multipliciter hac restrictio, nu. 168. & seqq.*

*Declaratur eadem restrictio, nu. 171.*

*Subrefringuntur primo eadem restrictiones, ut regulariter non procedant in Curia Romana, num. 172. — Extenditur eadem subrestrictio nu. 173. & seqq. — Declaratur eadem subrestrictio, num. 180. — Extenditur declaratio, num. 181. — Refringitur extensio, nu. 182. — Temperatur subrestrictio, ibidem.*

*Subrefringuntur secundo, nu. 179.*

*Refringitur V. ut non procedat in sententia interposita afflictiva, &c. nu. 183.*

**EXECUTIO** rei iudicatae quomodo sit procedenda, nu. 184.

**EXECUTIO** rei iudicatae an & quando concedatur sine citatione, & quando cum citatione, nu. 186. & seqq.

**COMMISSIO** reformatoria datur contra eum, qui impetravit commissionem appellationis, non solum mentione rei iudicatae, nu. 193.

**SENTENTIA** contra rem iudicatam an & quando possit valere, nu. 194. & seqq.

**EXECUTIO** rei iudicatae quo ordine, & quibus terminis petatur, nu. 200. & 201. & sub nu. 273. vers. contra.



**EXAMINABO** hanc questionem octo articulis.

**PRIMO.** Ad quem spectet cognitio, an sit deferendum appellationi.

**SECUNDO.** Ad quem spectet cognitio, an appellatio sit admittenda &c.

**TERTIO.** An officium iudicis ad quod sit huius officio iudicis à quo.

**QUARTO.** Quomodo procedatur in causa appellationis post introductam appellationem. m.

**QVINTO.** An pronuntiatio defectio sit necessaria, & quis iudex debeat pronuntiare super defectu, & re iudicata.

**SEXTO.** Quis iudex possit condemnare deficiente in appellationis ad expensas.

**SEPTIMO.** Quis debeat exequi rem iudicatum.

**OCTAVO.** Quo ordine procedatur ad executionem rei iudicatae.

## ARTICVLVS. I.

**AD PRIMVM** articulum: Ad quod spectat cognitio, an sit deferendum appellationi.

Respondendo, quod spectat ad iudicem à quo, Spec. tit. de appell. s. nunc dicamus. sub num. 1. ver. sed quis audiabit, lib. 2. fol. 194. Franch. in cap. 34. ad audientiam. sub num. 2. ver. in glos. in verbo sine causa cognoscere, & in cap. 59. vi. debitus. num. 42. ver. in glos. in ver. ex rationabili de appell. & Contar. in l. vnica. q. 1. num. 17. & 27. ver. concludendum, & q. 3. in fine, ver. pro qua. C. si de momen. poss. & hoc est conclusio I. dicitur.

Ratio huius communis conclusionis est, quia si iudex non deferat iuste appellationi, vel deferat inuolue, ut oque casu puniatur, ut terali, & sequutus sum infra sub num. 4. ver. si ab infero primo. imò peccat si deferat inuolue appellationi, ut retuli, & sequutus sum supra q. 2. sub num. 51. ver. imò. meritis ad eum absolute pertinet cognitio, an debeat di ferre, vel non debere.

**DECLARA** hanc idem conclusionem, ut iudex à quo, cognoscendo, an debeat deferre appellationi, ex necessario autecedenti, debeat etiam cognoscere an appellatio sit inuolue, vel legitima, quia ex hoc pendet recta resolutio, utrum debeat, vel non, di beat appellationi deferre, Franch. in locis supra proxime citatis. & quod ad eum spectat hanc cognitio, ut sciat, & deliberet, an appellatio sit talis, propter quam di beat super sedere ab executione, vel vltiori processu, hancque deliberationem habere non possit, nisi prius cognouerit de qualitate appellationis, lib. 1. similibus verbis Contar. d. q. 1. num. 18. & 19. & quod hac deliberatio, an ipse debeat, vel non di beat admittere appellationem, spectet ad ipsummet iudicem à quo, ut sciat quales apostolos ipse debeat dare, scribit Franch. in cap. 45. in consil. ius. sub nu. 19. de appell. & hac etiam est conclusio non

causa

\* solum communis, sed indubitan ex prædicta ratione.

3 DECLARA II. seu potius subdeclara, ut iudex debeat adhibere hanc cognitionem ad solam sui instructionem, & non ad effectum, ut pronuntiet super iustitia, vel iustitia appellantis, seu an appellatio sit legitima, vel non legitima, aut an sit, vel non sit admittenda, quia hæc pronuntiatio non spectat ad ipsum, Franch. in eisdem locis supra proxime citatis, & Contr. d. q. 1. num. 21. & 22.

DECLARA III. extendendo prædictam declarationem, ut procedas, etiam si constaret, appellationem non esse recipiendam, quia nihilominus iudex à quo non potest pronuntiare super isto iudicio, Franch. in cap. 45. constitutus. sub num. 29. de appell. quem refert, & sequitur Contr. d. q. 1. sub num. 22. verum hinc sequitur, & nu. 23.

4 IN FERO ex hac secunda, & tertia declaratione, quod cum iudex debeat ad sui solam instructionem cognoscere de qualitate appellationis, debet, cognitione adhibita, eam proferre interlocutoriam, quæ debeat ad admissionem, seu non admissionem quoad se, & non quoad partes, unde debet dicere, *admitto, vel non admitto appellationem, seu deferro, vel non deferro appellationem*, Franch. in cap. 45. constitutus. sub num. 19. de appell. quia ipse citat admissionem appellationis non habet in iudicio, nisi prout est quid facti: nam abstinere à receptione appellationis est quid facti, Franch. ubi supra. & ideo illa interlocutoria debet respicere limitari ad factum, & personam ipsius iudicis, quam limitare non cõpiceret, si pronuntiaret impersonaliter, esse deferendum, vel non deferendum appellationem, seu esse admittendam, vel non admittendam appellationem, quia, pronuntiando sic generaliter, & impersonaliter, videretur respicere etiam personam partis, & eorum iura, & diceretur cognovisse iudicialiter, & in præiudicium appellationis, quod iudex à quo non potest facere, quia cognoscere de iustitia appellationis spectat solum ad iudicem ad quem, ut latè retuli & sequutus sum infra sub num. 3. vel secundus casus.

SVBINFERO I. quod in ista cognitione, an appellatio sit admittenda; consideratur principaliter interesse iudicis à quo, quia, si is non deferat iustæ appellationi, venit puniendus, ut retuli & sequutus sum infra quæst. 3. art. 3. num. . . & similiter

puniti debet si deferat appellationi frivola, Franch. in cap. 59. ut de iustis. sub num. 42. vel in gloss. in ver. ex rationabilis. de appell. & Contr. in l. unica. q. 1. g. nn. 4. C. si de mormen. poss. immo deferendo appellationi frivola peccat, ut retuli & sequutus sum infra q. 1. limit. 4. num. 3. & limit. 36. nu. . . quia iudex non obviando maiori, peccat, ut retuli & sequutus sum supra q. 3. num. 2. vel l. vtrum.

Et licet veniat etiam interesse partis, tamen hoc interesse non venit principaliter, sed in consequentiam, & ideo non considerari, & tantum minus consideratur, quod iudex à quo potest bene sibi præiudicare, & nocere per allegata in subillatione, sed non potest præiudicare partibus, nisi modicè, ut retuli & sequutus sum infra nu. 9.

SVBINFERO II. quod iudex à quo, cum trahitur de suo interesse, non potest cogi, quod deferat appellationi, quando putat eam minus legitimam, Franch. in cap. 54. sollicitudinem. not. 1. num. 1. de appell. quia, cogretur ad peccandum, cum, deferendo appellationi frivola, peccet, ut dixi in præced. subillatione.

SVBINFERO III. quod si iudex à quo pronuntiat appellationem interpositam non venere, seu non esse admittendam, & is, qui appellavit, non appellaret ab ista pronuntiatione; tamen pronuntiatio non faceret appellanti, neque iudici ad quem, aliquid præiudicium, unde iudex ad quem poterit pronuntiare & appellationem legitimam, non obstante contraria pronuntiatione iudicis à quo, Franch. in d. cap. 45. constitutus. num. 19. in fine, de appell.

Imò iudex ad quem potest, & debet hanc pronuntiationem iudicis à quo revocare per viam appellationis secundum ea, quæ scribit Franch. in d. cap. 45. constitutus. num. 17. verbis suis.

EXTENDE hanc subillationem, ut procedat etiam si is, qui appellavit, esset presens, & ab hac non admissione non appellaret, seu aliter non contradiceret, quia nihilominus pronuntiatio iudicis à quo non præiudicaret alias si iudex denno rejeceret appellationem, esset denno appellandum, si quæ daretur processus in infinitum, quicquid in contrarium referant, & sequatur Caple. decis. 34. in causa magnifici andree. num. 6. in fine, & num. 7. & Contr. in l. unica. q. 1. num. 24. & 25. C. si de mormen. poss. dum limitatè

mituræ volunt, quodd non præiudicat, si appellans est absens, vel, si est præsens, contradicit, & appellat.

**RESTRINGE** eandem subillationem, ut iudex ad quem possit etiam per viam attempti reuocari interlocutoriæ iudicis a quo, quando non constat notoriè appellationem esse friuolam, & non admittendam, scilicet si notoriè constat appellationem esse friuolam, & non admittendam, quia isto casu & si iudex à quo melius fecisset abstinere ab eiusmodi declaratione, tamen iudex ad quem non debet reuocari, quia frustra sit reuocatio, quæ facta non releuat: & ita teneas, licet Franch. in d. cap. 45. constitutus. sub nu. 17. & 18. faciat longam distinctionem & non tangat hunc passum.

**SUBINFERO IV.** per oppositum, quodd licet iudex à quo deferat appellationi frustratorie, tamen iudex ad quem potest, inuito iudice à quo, & inuitis partibus, repellere illam appellationem, & remittere negotium ad iudicem à quo, Franch. in cap. 5. cum appellationibus. S. si vero. num. 2. de appell. in 6. adde quæ scripsi infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 49.

**DECLARA. IV.** ut iudex à quo, in cognoscendo, an debeat deferre appellationi, debeat sequi hanc instructionem, distam in tribus casibus, & non erabit.

Primus casus est, quando ipse est certus, vel ita tener pro certo, quodd appellatio sit legitima, & admittenda; & isto casu tenetur omnino supercedere in executione, Io. Andr. in cap. 28. pastoralis. sub nu. 10. versus finem de off. deleg. & quodd debeat admitti & nihil innovari, conclusu Franch. in cap. 45. constitutus. num. 17. in vltimis verbis. vers. in glos. in verbo ratum. & quodd ubi appellatio est manifestè rationabilis, & legitima, qualis est illa, quæ interponitur ex causa expressa in iure, iudex debeat deferre, quia & ius eam admittit, scribit Spec. tit. de appell. S. nunc dicamus. sub. nu. 4. vers. circa hoc. lib. 2. fol. 194.

Secundus casus est, quando dubiet nanquid appellatio sit legitima, & admittenda; & isto etiam casu dico, quodd teneatur eam admittere, ut restitui & sequutus sum infra, quæst. 17. ampl. vit. num. 60.

Tertius casus est, quando notoriè constat appellationem esse nullam, seu iniustam, vel non tenere; & isto casu dico, quodd non debet appellationi deferre, Spec. tit. de appell.

S. nunc dicamus. sub nu. 4. vers. circa hoc. ibi. quædam verò est manifestè friuola. & num. 9. vers. sed cum cognoscere. lib. 2. fol. 194. Io. Andr. in cap. 28. pastoralis. sub nu. 2. ubi ubi vero certum est. de off. deleg. ubi ponit exempla, videlicet, quando crimen, de quo quis est condemnatus, est notorium, vel quia appellat sine causa in casu, quo causa est expianda, dicens, quodd cum notorium iuris est, appellatio non tenetur, non est recurrendum ad iudicem, vel ad aliam indaginem, & sic ait, quodd isto casu iudex ad quem non cognoscit, an appellatio sit recipienda. Ant. de Butr. in eod. cap. pastoralis. S. præterea. sub na. 1. vers. post glos. ibi. hoc enim casu. dicens, quodd propter certitudinem, & notoriètatem spectat ad iudicem à quo, & Bellam. quos refert & sequitur Contar. in l. unica. q. 1. num. 16. vers. nec his obstat. C. si de monac. poss.

Verum aduerte, quodd non per hoc iudex à quo debet interloqui super iniustitia, seu nullitate appellationis interpositæ, quia, quantumvis appareat de iniustitia appellationis, tamen pronuntiatio super ea non pertinet ad eius iurisdictionem per ea, quæ dixi supra sub nu. 3. vers. extendi, potest tamen procedere ad executionem, ut restitui, & si quousque sum infra sub oam. 10. vers. subde clara.

**7** Difficultas emergit in secundo casu, quodd potest dubitari, an appellatio sit admittenda; nunquid tunc iudex à quo teneatur cõferre hoc cum penitis in tantum, quod super hoc articulo possit per partem peti consilium sapientis, & iudex teneatur concedere.

Respondeo, quodd Spec. in tit. de appell. S. nunc dicamus. nam. 3. vers. consulo tamen. lib. 2. fol. 194. quem refert, & sequitur Ant. de Butr. in cap. 59. ut debetur. sub nu. 29. vers. quæro cum glos. versus finem, de appell. tener opinionem affirmatiuam, in tantum, quodd si iudex non concederet, diceretur grauare.

Contrariam opinionem: quodd enim iudex non cogatur concedere petitiu consilium sapientis, tener Abb. in eod. cap. ut debetur. quem ibidem refert & sequitur Franch. sub nu. 43. vers. in ea glos.

**8** **DECLARA V.** ut iudex ad cognoscendum quando appellatio sit legitima, vel non legitima, & sic quando debeat deferre, & quando non deferre appellationi, debeat

Z. conf.

considerare hanc quatuor.

Primum, an causa expressa in appellatione appareat ex actis causæ. Contar. in l. unica. q. 1. nu. 35. vel. in summa. C. si de mom. poss. quia non sufficit eam exprimere, nisi etiã probet. Contar. ead. q. 1. nu. 56. vel. intellige.

Secundum, an causa adducta in appellatione sit expressa in iure. Comar. d. q. 1. nu. 36. ipse enim iudex à quo cognoscit de causis expressis in appellatione, vt sciat, an appellatio sit talis, propter quam debeat supersedere in executione. Contar. d. q. 1. nu. 18.

Et hæc duæ considerationes habent locum in causis, in quibus appellatio non admittitur sine expressione rationabilis causæ.

Tertium, an reperiatur expressum in iure, quod appellatio nõ recipiatur in illa causa; quia tunc non erit recipienda: quod si in iure non est expressum, tunc erit recipienda. Contar. ead. q. 1. nu. 143. vel. nec hoc.

Quartum, an in sua conscientia probabiliter dubitet, vtrum appellationis sit deferendum, quia si dubitat, nihil debet innouare. Contar. d. q. 1. nu. 41. vel. quando agitur, quia iudex in dubio debet deferre appellationi, vt retuli & sequutus sum infra q. 17. ampl. vt. nu. 60.

9 DECLARA VI. vt iudex à quo cognoscit, an teneatur deferre appellationi, non debet procedere iudicialiter, Contar. in l. unica. q. 1. nu. 33. C. si de momen. poss. & debeat cognoscere summariè, parte etiam absente, vt bene explicat Nou. conf. 529. iudex ecclesiasticus. nu. 30. & seqq. & Contar. d. q. 1. nu. 35. & 28. reddentes rationes, quia eius cognitio est modici preiudicii.

10 DECLARA VII. vt licet iudex à quo non deferat appellationi, & non admittat, tamen inseriri nihil est innouandum, l. 1. & ibi Doctores ff. nihil nou. appell. in interp. appellatione interposita siue recepta sit, siue nō, medio tempore nihil innouare oportet. Spec. de appell. §. nunc dicamus. nu. 8. vel. item appellatione. lib. 2. fol. 194. & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 6. cap. 1. a. nu. 1. vel. appellatione, quare non per hoc, quia non deferat appellationi, est in eius potestate tollere effectum, & vigorem appellationis: oratione: vnde licet causa non deuiolatur immediate à Curiam, quando iudex, vel appellatus non deferat appellationi, tamen appellatio in omnibus alijs habet suam vigorem, quoad facultatem prosequendi ipsam appellationem, & quoad reuocationem arbitra-

torum, & quoad poenam iudicis non deferentis appellationi, Franch. in cap. 44. sup. nu. 14. not. 8. de appell. & licet iudex à quo declaret, appellationem non esse legitimam, tamen non impedit vires appellationis, iussu Franch. in cap. 59. vt debitus. sub nom. 42. cod. in de appell. & licet iudex à quo non recipiat appellationem, tamen causa deuoluitur ad superiorem, & eius conuictio est effectum, tanquam appellatio sit recepta, Ang. Arret. in l. 5. si curat. nu. 1. ff. de appell. recip. vel. non & innouatio inhibetur à iure, & ideo omnia innouata veniunt reuocanda, quatinus iudex à quo non receperit appellationem, Rol. à Vall. conf. 77. vlt. & licet. nu. 4. in fine, & nu. 5. & seqq. lib. 2. & ex Lanc. reuult & sequutus sum supra q. 3. nu. 19.

11 DECLARA VIII. seu potius subdeclara hanc declarationem, vt non procedat, quando est notorium, vel manifestum, appellationem esse nullam, seu transitam, aut non recipiendam, quia tunc iudex à quo potest procedere ad executionem sententiarum, nõ obstat appellationi, Spec. de appell. §. nunc dicamus. sub nom. 8. vel. item appellatione. lib. 2. fol. 194. in Ande in cap. 28. pastoralis. nu. 11. ibi. vbi verò certum est, de off. & potest. iud. deleg. & Franch. in cap. 45. confirmatus. sub nom. 18. de appell. & quod possit procedere ad vltiora, & processus non dicatur attentatus, scribit Ang. Arret. in loca supra proxime citato, & in casu, quo appellatio de iure tenet, loquitur Rol. à Vall. d. conf. 77. sub nom. 5. & quod non dicatur attentare illis, qui sicut executionem contra appellatam, cui resistit ius commune, tenent, Rot. decisi 35. alias 234. ff. rector. de appell. in nou. & claus. Caputaq. decisi 52. attentare, & latius decisi 328. seu 3. executio sententie. nu. 2. par. 1.

DECLARA IX. quod Doctores, dum transiunt ad quem spectet deferre appellationi, promiscue vtuntur deferre appellationi, vel admittere appellationem, non faciendo differentiam inter vnum, & alterum: nam Franch. in cap. 45. constitutus. sub nom. 17. & nom. 18. & in cap. 59. vt debitus. sub nom. 42. de appell. promiscue loquitur, & Contar. in l. unica. q. 1. nu. 17. vel. & licet. vbi de delatione, & nu. 20. vbi de admissione; & ita passim vnum pro altero vsurpatum reperies; quod & notari potest ex his, quæ scripti supra sub nom. 6. vel. primus, vbi citauit Franch. loquentem de ad-



de admissione, & Spec. loquentem de delatione, & admissione.

Verumtamen aliud est deferre appellationem, & aliud admitte re appellationem, nam deferre importat indistinctè delationem, & abdelationem exercitij iurisdictionis in illa causa, ut retulit, & sequutus sum infra quæst. 17. l. i. m. 47. memb. 1. nu. 43. sed admitte re, seu recipere appellationem importat delationem cum distinctione, quam retulit & sequutus sum infra quæst. 13. sub nu. 15. vers. declara.

## ARTICVLVS II.

- 22 **A**D SECVNDVM articulum. Ad quem spectet cognitio, an appellatio sit admittenda, an sit appellatum, an sit in responso appellatum, an appellatio sit legitima, an sit iusta, an deferat, & similia.

Respondeo, quod est solutio huius articuli pendet multum à resolutione præcedentis articuli, tamen indiget ulteriori explicatione, pro qua sunt adhibenda duæ inspectiones principales.

Prima inspectio est: quando iudex ad quem corpus cognoscere de appellatione; & in ista inspectione concludo, quod cognitio omnium, & singulorum prædictorum spectat ad iudicem ad quem, & alius inferior cognoscere non potest, Ant. de Butt. in cap. 45. constitutus, sub nu. 13. ibi. quandoque appellatione interposita. & Franch. sub num. 17. col. 3. de appell. qui scribitur, quod aliquando appellatione interposita, iudex inferior, à quo est appellatum, vult incidenter cognoscere de appellatione, puta, appellatus iussit procedi ad sententiam, vel alium actum, appellans excipit de appellatione, appellatus replicat non esse appellationem, vel appellationem non deuoluere, aut opponit, appellationem esse desertam: ceterè, inquit, non potest iure iudex à quo cognoscere, si iudex ad quem corpus cognoscere.

- 23 **S**ecunda inspectio est: quando iudex ad quem non dum corpus cognoscere de appellatione; & in ista inspectione considero quatuor casus.

Primus casus est: quando appellatio nullatenus apparuit, ut puta, quia appellatus negat, fuisse appellatum; & isto casu concludo quod iudex à quo potest cognoscere; quare praxis est hic in Vrbe, ut is, qui vult executionem sententia, à qua non sit appellatum,

circa aduersarium coram iudice à quo ad docendum de appellatione iuxta praxim, quam habes in loco citato infra sub nu. 191. vers. praxim. de quo appellatione non docto, iudex à quo procedit ad executionem, ut retulit & sequutus sum infra art. 7. num. 166. & isto primo casu procedit quæ scribit Ant. de Butt. d. cap. 45. constitutus, sub om. 13. vers. quandoque appellatione, ibi. si non est per superiorem accepta. de appell. dictus, quod si eorum inferiore opponatur de defectu potestatis eo, quia pendet appellatio, & ex aduerso negetur, fuisse appellatum, potest, inquit, de hoc cognoscere, & scuenia super hoc lata parebit præiudicabit, nisi fuerit appellatum.

Ei hæc de isto primo casu, in quo si citatus ad docendum de appellatione ostendens, se appellasse, tunc intrant quæ scripti sequentibus casibus.

Secundus casus est: quando fuit appellatum, sed controuertitur nonquid appellatio sit recipienda eo, quia una pars dicit, appellationem esse legitimam, & iustam, & altera pars dicit esse iniustam, & iniustam; & isto casu concludo, quod iudex à quo potest cognoscere solum ad sui instructionem, & sic ad effectum, ut possit deliberare de qualitate apostolorum dandorum, & an debeat super sedere, vel non super sedere in executione, ut latius explicauimus supra num. 2. & seqq. sed cognitio inter ipsas partes super iustitia & iniustitia appellationis spectat ad iudicem ad quem, Franch. in cap. 34. ad audientiam. sub num. 1. vers. in gloss. in vers. sine causæ cognitione. de appell. & similiter ad eum spectat cognitio an appellatio sit legitima, vel non, Contard. in l. vnica, q. 1. sub num. 20. C. si de nomen. possit, & ideo ad eum spectat cognoscere an causæ, iustitiam in appellatione, sint legitima, Paul. de Cast. conf. 188. ad primum, sub om. 1. ibi peruenit autem ad iudicem appellationis. lib. 1. & Contar. in d. l. vnica, l. i. m. 9. num. 38. & d. q. 7. num. 17. vers. & licet. & consequenter ad eum spectat pronuntiare appellationem esse, vel non esse recipiendam, quia hæc est pronuntiarum iuris, & iurisdictionis, & ideo non spectat ad alium iudicem, quam ad iudicem appellationis, Franch. in cap. 45. constitutus, sub nu. 19. de appell. quem refert, & sequitur Contar. in d. l. vnica. q. 1. num. 23. C. si de nomen. possit. & quod iudex appellationis cognoscit articulum, an appellatio

pellatio fit recipienda, vel ne, scribit Brun. in for. d. c. onf. 200. omnipotentis. col. 9. vers. quoad tertium. lib. 2. & quod in Curia Capitulina ad officium iudicis appellationum pertineat accurate perspicere, an appellationes sint recipiendae, disponunt sint. Vbis lib. 1. cap. 167.

Tertius casus est, quando fuit appellatum, & non controuertitur de iustitia, vel iniustitia appellationis, quia praesupponitur appellatio legitima & iusta, sed controuertitur, appellationem fuisse desertam, eo quia iudex à quo dederit appellari apostolos reuerentiales in forma cum termino decem dierum ad prosequendam appellationem, & appellans non fecerit causam committi infra decem dies, neque forsan fecerit diligentiam, adeundo Regentem Cancellarij pro fide praesentate iura sua, quae scripti infra, quasi. 14. num. . . seu aliter causam appellationis non introduxit coram iudice ad quæ, & isto casu concludo similiter, quod iudex à quo potest cognoscere; unde hic in Curia praesens est, ut appellatus eiter coram iudice à quo appellans ad docendum de appellatione, & legitimas illius prosecutione, de qua si non docuerit, iudex à quo procedit ad executionem, ut retuli, & sequutus sum infra sub num. 192. & sic ipse cognoscit, & isto etiã casu procedit, quod scribit Ant. de Butt. ubi supra, dicens quod si dicatur appellationem esse desertam, poterit iudex inferior cognoscere.

Quartus casus est; quando fuit appellatum, & appellatio fuit introducta coram iudice ad quem, sed tamen appellans aliud non fecit adeo, quod causa est omnino deserta; & isto casu certum est, quod cognitio desertionis spectat ad iudicem ad quem, ut retuli, & sequutus sum infra art. 5. num. 151. sed iste casus non est casus, quia vagatur nimis extra cancellos inspectionis; unde de eo diximus in precedenti prima inspectione.

14. **RETENTA** conclusione secundum casum, quod cognitio, an appellatio sit legitima, & ideo recipienda, spectat ad iudicem ad quem.

**DECLARA** eandem conclusionem, ut iudex appellationis in isto articulo, an appellatio sit admitenda, debeat adhibere plenam cognitionem, Gloss. in l. 1. in verbo. summariam. C. quor. appell. non recip. & debet plene cognoscere, citatis partibus, Bart. in d. l. 1. in fine num. 3. C. quor. appell. non

recip. quos refert & sequitur Natt. conf. 539. iudex ecclesiasticus, num. 39. in fine, & num. 30. lib. 3. Conar. in l. vnica. q. 2. an causa in appellatione. num. 27. in fine, & num. 28. C. si de momen. poss.

Contra istam declarationem: quod enim iudex possit statuere, etiam parte absente, utrum appellatio sit recipienda vel non, scribunt Innoc. in cap. 28. pastoralis. sub num. 4. vers. verumtamen. vers. finem, & lo. Andr. de offic. & potest. iud. deleg. & quod superior summariam cognoscat, an appellatio debeat recipi, scribit libi parum in hoc cõstans Bart. in l. 6. sciendum. ff. de appell. recipi.

In hac contrarietate Conar. in l. vnica. q. 1. sub num. 30. vers. possent tamen. & vers. possent etiam. C. si de momen. poss. dat duas concordantias.

Prima est, ut declaratio procedat, parte opponente, appellationem non esse recipiendam, quia tunc adhibenda est plena cognitio: Opinio verò cõtra declarationem procedet, parte non opponente.

Secunda concordantia sumpta ex Bart. in d. l. sciendum. ff. de appell. recipiend. est, ut declaratio, quae requirit plenam probationem procedat quoad probationem summariam, id est, respectu probationis summariæ hæc debet esse plena; sed non respectu ordinis, quia tunc fiet, parte absente, quasi dicat Bar. hæc probatio, seu causæ cognitio, sumenda à iudice appellationis, debet esse plena respectu probationis summariæ, quia licet probatio summaria possit esse non plena, tamen hæc debet esse plena: & ita procedet declaratio: sed quoad ordinem nõ requiritur plena probatio, quare potest ista probatio fieri etiam parte absente, & ita procedet opinio contraria declarationi.

In foro Capitolino apud, quando Capitaneus appellationis debeat significare, & adhibere, parte citata, vide infra nu. 34. in fine, vers. in curia.

15. **LIMITA** nunc eandem conclusionem secundum casum, postquam supra sub nu. 13. vers. secundus casus. ut non procedat quoad cognitionem, quae respicit principaliter interesse iudicis à quo, quia hæc cognitio spectat ad eundem iudicem à quo, ut fate declaravi supra num. 2. & seqq.

**AMPLIA** hanc limitationem, ut tantum iudex à quo possit cognoscere, ut si et ex alijs noticiis conspiceret, appellationem esse nullam, seu aliter iniustam, possit appellacione

latione non obstante, procedere ad executionem, vt retulit, & sequutus sum supra sub num. 10. vers. subdeclara.

- 16 **RESTRINGE** declarando hanc ampliationem, vt quauis iudex à quo possit in casu huius ampliationis cognoscere super isto incidenti, & procedere ad executionem, tamen non potest super eo pronuntiare, quauis constet, appellationem non esse recipiendam, Franch. & Contr. quos retulit, & sequutus sum supra sub nu. 3. vers. extende.

## ARTICVLVS IIL

- 17 **AD TERTIVM** articulum. An officium iudicis ad quem sit latus officio iudicis à quo.

Videtur dicendum, quod non, quia iudex appellationis succedit in locum iudicis à quo, quoniam in appellatione est quidam subrogatio, Bald. in l. penult. nu. 6. vers. quæro an ab interlocutoria. in fine C. quor. appell. non recip. Bellam. decis. 41. si papa. in fine, & quod iudex appellationis succedat primo iudici, scribit Put. decis. 166. in vna roketan. nu. 3. lib. 3. & declarat decis. 184. Ioan. solano. num. 5. lib. 2. vnde non potest cognoscere, nisi de eo, quod cognouit iudex à quo, & ideo habet pronuntiare super meritis primæ causæ, Bar. in l. 1. in fine sub num. 3. C. si aduers. liber. quia iudex causæ appellationis habet iurisdictionem per deuolutionem circa ea, quæ verentur in prima instantia, & non super alijs, Afl. decis. 155. fuit lata. sub nu. 3. Put. d. decis. 184. nu. 4. & 5. quare causæ eo nō potest aliquid de nouo peti, & is non debet admittere imperpetuam ad causam, neque nouum capitulum, Abb. & Guid. Pap. quos retulit, & sequutus sum infra q. 17. limit. 21. princip. nu. 51. & scripsit infra nu. 111. vers. limita secundo. & quod iudex appellationis non habeat aliud cognoscere, nisi quomodo prius iudex habuerit se in iudicando, quia in appellatione à diffinitiuā non tractatur directè de principali questione, sed an bene, vel male fuerit iudicatum: & ideo licet coram aliquo supremo iudice, procedente in prima instantia, possent ex eius facultatibus omitti aliquæ solemnitates substantiales iudicij, tamen, cum iudicat vti iudex appellationis, debet videre, an iudex seruauerit illas solemnitates, quia fungitur officio illius iudicis in causâ appellationis, bene deducit Nat. conf. 573. vetus. nu. 35. & 36. lib. 3.

Confirmatur hæc opinio, quia regulariter causa appellationis sequitur naturam causæ principalis, vt in casu suo scribit Dec. in rubi. num. 23. versus finem de appell. Imò causa appellationis dicitur eadem cum prima, Bald. in l. 1. 7. inuitus. num. 6. vers. tertio quartum. C. de procu. & Franch. quem retulit, & sequutus sum supra q. 4. sub num. 11. vers. amplia. & infra sub num. 41. vers. primus. quare si causa prima est summaria, causa appellationis etiam erit summaria, Bellam. decis. 41. & papa. Ang. Aret. in l. 1. num. 3. vers. nota regulam. si an per al. caus. appell. dec. Vant. tract. null. rubi. de null. ex dec. procel. num. 58. vers. & nota. rom. 4. fol. 416. dicens, quod causa semel effecta summaria remanet semper summaria in quacunque instantia, & causæ quocunque iudice, Rot. dicitur. decis. 785. dicunt. par. 3. lib. 3. vbi declarat, adde & scripsit infra sub nu. 59. vers. deduco secundo. hæcque confirmatio probatur ex d. l. 1. si an per al. caus. appell. dec. vbi habetur, quod si procurator potest interuenire in causa principali, poterit interuenire etiā in causa appellationis.

Quinimo videtur dicendum, quod officium iudicis à quo sit latus, quia iudex à quo interlocutoriam, quæ non respicit negotium principale, nec reddit iudicium nullum, quauis ab ea non sit appellatum, potest reuocare vique ad sententiam diffinitiuam, sed post diffinitiuam nec iudex à quo, nec iudex ad quem potest amplius reuocare, & sic iudex ad quem non potest, quantum potuit iudex à quo, Franch. in cap. 60. cum cessante. limit. 14. nu. 30. de appell.

Contrarium est verum; quod enim officium iudicis ad quē sit latus, scribit Franch. in cap. 38. cum in ecclesia. sub nu. 11. de appell. & Rugin. tract. de appell. S. 1. glof. 1. cap. 1. num. 17. vers. visā commissione. & ita constituto pro regula per ea, quæ dicturus sum infra.

- 18 **AMPLIA I.** confirmando hanc regulā, vt reuocatio attentatorum appellatione pendente pertineat ad iudicem appellationis, & ideo alius iudex non potest cognoscere de inuocatione post appellationē, si attentata tangunt articulum appellationis, etiā si hoc ageretur ad petitionem appellantis, Franch. in cap. 54. sollicitudinem. not. 3. nu. 3. de appell.

- 19 **LIMITA I.** hanc ampliationem, vt non procedat, quando attentata non tangit causam

causam, vel negotium appellationis, sed potest expediri citra cognitionem aruculi appellantis, quia isto casu potest inferre, & alius iudex se intromittere super arrentariis, Franch. sub d. num. 3. & 4. in 3. limit. & faciant quae scripti supra q. 3. num. 33.

10. **LIMITA II.** nisi attentata sit notoria iniuria, Franch. in d. cap. 34. sollicitudinem, sub num. 3. limit. 2. & sub num. 4. de appell.

11. **LIMITA III.** nisi attentata sit notoria iniuria, Franch. in d. cap. 34. sollicitudinem, sub num. 3. limit. 2. & sub num. 4. de appell.

12. **AMPLIA II.** confirmando eandem regulam, ut iudex appellationis à diffinitiva possit sententiam, laiam ex falsa causa, confirmare ex alia causa vera, quia causa appellationis à diffinitiva potest iustificari etiam ex alia causa, quam ex ea, quam assumpsit iudex à quo, Franch. in cap. 38. cum in ecclesia, num. 7. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, uon. 163. limit. 2. fol. 482. & dixi infra sub num. 34.

13. **DECLARA I.** hanc ampliationem esse veram, quando noua causa, ex qua iudex appellationis moueretur, comprehendatur in primo iudicio, seu ex actis, & processu primae causae saltem implicite, secus si talis noua causa nullatenus includebatur, quia tunc ex illa noua causa iustificari non posset, Franch. in d. cap. 38. cum in ecclesia, num. 8. de appell. & quod iudex appellationis non possit supplere ea, quae veniunt ad omnino nouam peritorem, scribit Rebuff. tract. de appell. art. vii. glof. vna. sub num. 33. rom. 3. fol. 537. nam quod super nouo capitulo, non dependente à primo, nec illud concernente, iudex appellationis cognoscere non possit, scribit Put. decif. 184. 1020. solano. num. 4. lib. 2. & quod est omnino nouum non dicitur pronuntiarum, ergo nec appellatum, ergo neque deuoluto iudicio, Bal. in l. 4. per banc. num. 10. vers. quare ergo. in fine, C. de tempore. appell. & quod possit cognoscere, & indicare solum super eo, quod potest includi sub generalitate primi libelli, & ideo possit iudicare super causa domini, diuersa ab ea, quam partes prosecutae sunt in prima instantia, declarat Maran. d. par. 6. ad. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, sub num. 163. fol. 482. & dixi infra sub num. 30.

- Adde exornando hanc declarationem, ut

placet, quod scripsi infra sub num. 45. verus finem, vers. restringe.

14. **DECLARA II.** esse veram, nisi processus, vel libellus, seu modus agendi esset ineptus: tunc enim iudex appellationis habet cassare sententiam, tanquam laiam super libello, seu processu inepto, reseruatum iure apri agendi, Franch. in d. cap. 38. cum in ecclesia, num. 10. & 11. de appell. & Velt. in prax. lib. 8. cap. 1. num. 15. in fine fol. 231. quare libellus non potest mutari in causa appellationis, vide art. seq. nu. 36.

15. **EXEMPLIFICA** hanc declarationem in casu, quo minor ageret remedium restitutionis in iuregiurium ex capite lesioni aduersus contractum venditionis: nam cum possit agere remedium ordinario ex l. 2. C. de rescin. vendit. inepti agi restitutione in iuregiurium, quod est remedium extraordinarium, Clauet. consil. 7. num. 2. & sub num. 12. quem retuli, & sequor sum supra lib. 1. cap. 50. num. 9. quare si minor isto casu obtinisset sententiam fauorabilem in restitutione in iuregiurium, & tunc appelleret, non potest iudex appellationis confirmare illam sententiam, quamuis minor probaret lesionem ultra dimidium.

16. **EXTENDE** eandem declarationem ut procedat etiam quando actio intentata esset apri, sed tamen esset inepta intento, quia adhuc diceretur ineptus actum, ut declarat An. de Bort. in cap. 15. examinata. sub num. 21. vers. venio ad secundum. in 4. intellectus, de iudic.

17. **RESTRINGE** subdeclarando eandem declarationem, ut si ineptitudo verificetur circa rem ipsam pericam, ut pura quia vna res peritur, & alia probatur, tunc declaratio sui veris indistincte tam in ordinariis, quam in summarijs, ut scripsi infra num. 33. secus est si ineptitudo non sit circa rem, sed sit circa modum agendi, quia isto casu declaratio procedit solum in causis ordinariis, in quibus obstat ineptitudo libelli, sed non in causis summarijs, quia in summarijs non attenditur ineptitudo libelli.

18. **AMPLIA III.** vepositiones, factae post litem contestatam in causa principalis, possunt mutari in causa appellationis, & ideo admittitur variatio, ut si egi rei vindicatione in prima instantia, & volui probare, quod res perita pertinebat ad me iure domini, ex traditione mihi facta à Selo, nunc poterio variare, & dicere, quod fui mihi factus à Me-

Mento, vel quod ad me spectat per præscriptionem, vel ex legato, ut scribit Glof. in l. 4. per hanc. in verbo, ad nouum capitulum. C. de temp. & repar. appell. quoniam referunt, & sequuntur Bal. ibidem sub num. 18. vers. quero ergo si egle. & Franch. in cap. 38. cum in ecclesia, sub num. 11. de appell. dicent. quod sufficit, posse includi sub libello, Mar. in suo spec. par. 6. ad. 1. princip. in verbo. & quandoque appellatur sub num. 163. ibi. secus quando, fol. 482. & quod possit proficere in aliam causam, quam expellat in appellatione, retuli & sequutus sum infra num. 34. & quod iudex appellationis possit suppleri in causa id. quod venit ad copandandum petitionem, scribit Robuff. tract. de appell. art. vlt. glof. var. nu. 33. tom. 1. fol. 537.

Comprobatur hæc ampliatio, quia etiam in plenariis iudicijs actio inepte expressa non variat, si ex alia rei competat, & quomodo iure quis agat, dummodo ei res petita debeat, bene agit, ut tenuit Rota, de qua Capuaq. decif. 126. sen. r6. sententia ferti. nu. 2. & 3. par. 3.

29. **DECLARA** hanc ampliationem, ut procedat, quando res iudicata extenderet vires suas etiam ad illud, quod variatur, seu amittatur, quia tunc licita est illa variatio: cum enim includitur sub viribus late sententia, non est variatio considerabilis, & hoc est, quod scribit Bal. in d. l. 4. per hanc. num. 11. vers. & breuiter, dicent. quod vbiunque non oritur exceptio rei iudicate, ibi appellatio vim suam non extendit, sed vbi vim suam extendit, totum illud, inquit, est profectibile in causa appellationis, tam per actionem, quam per rem, seu declar. cum Franch. in d. cap. 38. cum in ecclesia. sub num. 11. de appell. ut ampliatio procedat quando illa variatio est talis, ut possit includi sub libello.

Secus est, si exceptio rei iudicate non se extenderet ad illam variationem, seu variatio non includeretur sub illo libello, quia tunc illa variatio, seu nouum capitulum, non debet admitti, Bal. & Franch. in locis supra proxime citatis, & Mar. Soc. in cap. 27. fraternitatis, art. 5. princip. num. 63. de 10. lib. inier. tract. diuers. tom. 4. fol. 194. dum tractat, & concludit, quod articuli omnino noui, & ideo non admittendi dicuntur, quando exceptio rei iudicate in primis articulis non habet ob stare in casu nouorum articulorum.

Confirmatur tota hæc declaratio ex his, quæ scripti sunt supra num. 27.

**SVBDECLARA** hanc declarationem ad maiorem intelligentiam, ut appellatio extendat vires suas, seu exceptio rei iudicate dicatur ob stare, quando concurrunt hæc tria requisita. Primum, quod petatur idem corpus, seu eadem quantitas. Secundum, quod sit idem ius, sicut eadem causa, petendi. Tertium, quod sit eadem conditio personarum, l. 12. cum quæritur, cum duabus l. seqq. & ibi Paul. de Cast. 8. de excep. rei iudic. Abb. conf. 50. circa quæstionem. sub num. 1. lib. 1. Dec. conf. 96. viso punctum. sub num. 1. ibi, sed postea contrarium. & conf. 445. in casu ad me transmissio. num. 43. & Ro. diuers. decif. 10. ex nouem. num. 3. in fine vers. ratio quia. & num. 4. par. 1. vbiunque ergo non intrari exceptio rei iudicate, & esset profectio appellationis, hoc est, appellatio ibi vim suam non extendit.

**TEMPERA** secundam partem declarationis, & tertium requisitum huius declarationis, ut non sit verum, si interueniat tertius, habens interesse in causa, quia tunc potest iudex appellationis cognoscere de iure tertii, de quo non cognouit iudex à quo, Felyn. in cap. 17. cum super. sub np. 11. vers. etiam si principalis. de sen. & re iudic. Put. decif. 166. in vna toleran. sub nu. 1. & seqq. lib. 3. Gail. in præd. obseruat. lib. 1. obseruat. 121. nu. 1. quia sicut iudex in prima instantia admittit tertium, habentem interesse, ita etiam debet admittit iudex appellationis, Put. & Fely. vbi supra, quem vult, quia declar. 1.

30. **INFERO** I. exemplificando secundam partem eiusdem declarationis, quod si tu in prima causa agis de bone, non potes deinde in causa appellationis agere, seu cumulare, vel probare de equo, vel asino, Bal. in d. l. 4. per hanc. num. 10. vers. quero ergo. C. de temp. & repar. appell. & Franch. in d. cap. cum in ecclesia. sub nu. 11. de appell. & quod in causa appellationis proponi non possint, quæ pertinent ad nouum omnino petendum, scribit Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 6. cap. 15. num. 1. in fine, vers. si modo, libellus enim non potest mutari in causa appellationis, vbi de infra num. 36.

**INFERO** II. quod si tu ageres contra arborum actionem, sicut in cep. sarum, & in causa appellationis vis proficui actionem ex locato, errare non potes, quia est no-

est nouum capitulum, Fisch. ubi supra: adio enim mutari nō potest, Bal. in d.l. per hanc. sub num. 1. a. verū. quero ergo. ad hoc facit, quod refert, & sequitur idem Bald. in d.l. per hanc. num. 12. verū. quare it spec. dicens, quod, licet contestata in actione depositi, & probato commodatio, non potest sequi condemnationem.

Contra hanc illationem, & consequenter contra declarationem, eiusque subdeclarationem, positas supra, pugnat, quod scribit Lancel. de attenti. par. 1. cap. 12. de assent. & immo appell. pend. l. i. m. 17. p. i. u. c. i. u. m. 3. 8. & 9. t. u. m. 5. fol. 373. dicens, quod in causa appellationis potest mutari actio, motus ex Affl. decif. 53. quidam de pistouibus num. 2. quē ait, fuisse conclusum, quod licet illi de pistouibus egerint uti legatarij ex testamento ad consequendum legatum, & quia illud testamentum erat minus solenne, fiscali reus conuentus absolutus, tamen inquit, potuerunt in causa appellationis per viam principalis petitionis agere ad totam hereditatem ab intestato, & probando incumbencia, & reo conueto nihil opponente, obtinere; & cum hac Affl. decifione suis concordare videtur Caputa. decif. 126. par. 3. à me citata supra. u. m. 18. in fine, unde ex ista Affl. decifione Lancel. confirmat, posse in causa appellationis mutari actionem.

Hoc non obstante, non recedas ab illatione, & præcedere subdeclarationem.

Ad Lancel. respondeo dupliciter.

Primo respondo, quod Affl. quem citas, loquitur in casu, quo agebatur per viā principalis petitionis coram iudice ad quem, & appellatus non opposebat, & ideo intrabat prorogatio iurisdictionis, ut in simili dixit idē Consiliū Neap. relatu ab eod. Affl. decif. 155. fuit lata in fine; unde Affl. non potest allegari contra illationem, tum in illatione loquamur de processu per viā appellationis.

Secundo respondo, quod in Regno Neap. fiscali toleratur variatio actionis, ex quo ibi potest fieri sententia super probatis, etiam non conformis libello ex dispositione lit. 189. & notat Carau. lit. 188. num. 1. sed appellatio reponit ad statum, in quo erat tempore litis contestatae, ut dixi infra sub num. 46. ergo potest etiam in causa appellationis.

IN FERO III. quod si actor egerit vtili saluiano interdicto, & lata ad sui fauorem sententia, missus fuerit in possessionem, & reus condemnatus appellaret, & fecerit

committi causam appellationis deuolutioz, non potest actor appellatus prosequi in appellatione causam petitorij, & subinde minus potest iudex appellationis sententiarum petitorioz, iam quia, cum sententia, lata in meo poss. soluo, non extendat vires suas ad petitorium, non potest in causa appellationis fieri prosequutio petitorij iuxta ea, quæ ex Bal. retuli, & sequutus sum supra. num. 29. & 30. tum quia sapiet eo, quod est omnino nouum, non dicitur pronuntiatum si non dicitur pronuntiatum: ergo neque appellatum, & consequenter neque potest dici in eo deuoluta iurisdictione ad iudicē appellationis, Bal. quem retuli & sequutus sum supra sub num. 23. tum etiam (& omnino tendens ad idem) quia in causa appellationis non sunt admittendi articuli omnino noui iuxta ea, quæ retuli & sequutus sum infra num. . . .

Nec obstat, si dicatur, quod sicut hæret potest cumulare possessionem adipiscendæ possessionis, & petitorium, ita ut cum tuerit nullus in possessionem possit petere se declarari hæredem, Menoch. tract. de adipisc. poss. tem. 4. q. 64. cal. a. num. 517. in fine, & 518. & cal. 3. non. 537. ita etiam actor missus in possessionem ex saluiano interdicto possit postea petere se declarari dominum.

Quia respondeo posse intentari, & cumulari coram iudice primæ instantiæ, ut in alijs terminis scribit Affl. in decif. 155. sui lata sub num. 3. & 4. & sic si non fuerit appellatum, sed post interpositam appellationem, debet prius terminari causa appellationis, quia si iudex appellationis pronuntiat, bene iudicatum, & male appellatum, causa redit ad iudicem à quo, & tunc etiam eo potest idem actor intentare petitorium: quod si pronuntiat, bene appellatum, & male iudicatum, tunc iudex appellationis remanet iudex, & ideo etiam eo potest intentare petitorium.

- 3) S V B I N F E R O ex ista illatione, quod reconuentio non habet locum coram iudice appellationis, Ros. decif. 1. alias. 6. t. de mut. pet. in antiq. Spec. tit. de reconuent. §. nunc dicamus. num. 6. verū. sed nunquid. lib. 2. fol. 76. Auch. in elem. vnico, num. 8. verū. venio ad alias. de caus. poss. & prop. Guid. Papa iact. de appell. q. 85. sub nom. 55. rom. 5. fol. 59. & esse comunem. opinat. etatus, & sequitur Maran. in suo spec. par. 4. dist. 6. q. 4. num. 14. fol. 116. & quod in interdicto re-

tinendz

tinende in corporalibus non admittatur reconuentionio de proprietate in causa appellationis, refert, & sequitur Affl. d. decif. 155. num. 4.

**RESTRINGE I.** hanc subllationem, vt procedat in appellatione interposita propter iniuriam, quam appellans arbitratu sibi factam à iudice; quo casu ex necessitate adit iudicem appellationis; scilicet si sua sponte iudicem eligeret secundum ea, quæ scribitur Abb. in cap. 1. q. 3. num. 31. de iur. petu. & Maran. vbi supra.

Hæc restrictio in appellatione iudiciali est vana, quia iudex appellationis non datur, nisi propter grauamen iuxta ea, quæ scripti supra quæst. 5. sub num. 94. & sic semper præsumitur iniuria, & consequenter iudex appellationis semper aditur ex necessitate: sed potest saluari in appellatione extrajudiciali, vbi dixi infra restrict. 3.

**RESTRINGE II.** vt procedat in causa appellationis interpositæ à tenentia, diffinitua, seu alia post litem contestatam, quia tunc non datur reconuentionio; sed in causa appellationis interpositæ ante litem contestatam, quia tunc potest habere locum reconuentionio, vbi ex Ioann. And. late refert Abb. vbi supra, & scribit Maran. d. dist. 6. q. 4. sub num. 25.

**RESTRINGE III.** vt procedat in appellatione iudiciali, scilicet in reconuentione extrajudiciali, Spec. d. 11. de reconuentione. 5. nunc dicamus. verum, sed numquid, sub num. 6. Abb. d. cap. 1. num. 31. in fine, & Maran. d. q. 4. num. 27. fol. 117. quia in appellatione extrajudiciali iudex appellationis non aditur ex necessitate iniuriæ illatæ à iudice.

De reconuentione clericis coram iudice seculari vide quæ scripti supra lib. 1. cap. 1. n. 93. limit. 5. & Sebast. Medic. tract. de compens. par. 2. q. 1. num. 9. tom. 6. par. 2. fol. 67.

**3 INFERO IV.** quod si laici sententia super interdicto retinenda in re corporali ad fauorem actoris, vt conuentus defuit a turbatione, & deuoluta causa per appellationem ad iudicem appellationis non potest appellari, qui fuit condemnatus in prima instantia, cumulare & dare de proprietate, seu petitorio in secunda instantia, Affl. d. in decif. 155. fuit lata sub num. 3. & per totam decisionem.

**INTELLIGE I.** dilatando hanc il-

lationem, vt habeat locum etiam in appellatione, quia neque is potest in causa appellationis dare de proprietate propter rationes, quas adduxi in illatione precedenti.

**INTELLIGE II.** dilatando, vt procedat etiam si sententia fuisset laici super interdicto retinenda in rebus incorporalibus, quia & in isto interdicto permittitur cumulatim possessori, & petitori super iuribus incorporalibus, vt scribit Affl. ead. decif. 155. fuit lata, num. 1. in vltimis verbis, & num. 2. ad differentiam interdicti retinende super re corporali, in quo non permittitur hæc cumulatio propter repugnantiam, & contrarietatem, Affl. d. decif. 155. num. 5. & latius Menoch. tract. de retinen. poss. rem. 3. q. 66. num. 512. & seqq. & num. 515. & seqq. tamen procedit cumulatio in prima instantia, non in causa appellationis, Affl. d. decif. 155. sub num. 3.

**33 EXTENDE I.** nunc eandem declarationem tertie ampliationis, eiusque primam illationem, positas supra num. 29. & 30. dum dixi, quod non potest fieri prosecutio appellationis in alia re, quam in re petita, vt procedat etiam in causis summarijs, quia in causa summaria militat eadem ratio, quæ militat in ordinaria in causa, de quo agimus, nam licet causa sit summaria, tamen iudex non potest iudicare nisi de re petita, quia in re non petita non fuit lis, & consequenter in ea non fuit data defensio, & de quo non cognouit iudex à quo, non cognouit iudex ad quem.

Contraria opinio videtur vetior, quia licet in causis ordinarijs condemnatio non possit fieri in alio, quam in eo, quod est petitum, l. fin. ff. de iudicomm. liber. Ant. de Butr. in cap. 15. examinata. sub num. 22. de iudic. quia in eo, in quo non fuit facta contestatio litis, non potest fieri sententia diffinitua, cum contestatio litis sit fundamentum iudicii, vt retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. ult. num. 1. & in eo, quod non fuit petitum, non potest fieri contestatio litis.

Tamen secus est in causis summarijs, quia in eis potest procedi ad condemnationem, quamuis in petitione fuerit intentata vna causa, & probata fuerit non illa, sed alia causa in se legitima, Alex. in l. 26. si ita stipulatus. 5. chrysogonus. col. 5. nam. 8. ff. de verb. oblig. & quod sententia fieri possit etiam iuxta non petita per partem agentem, si

A 2

pro-

proceditur summarie, & hoc licet una causa sit deducta, & altera probata ex probationibus, scribunt Capuani de off. 126. sep. 16. sententia ferri. num. 1. & 3. par. 3. dicens, ita fuisse tentum in Rois, & Cael. de Grass. de off. seu discursu 3. alias 148. prima. num. 4. in fine, & num. 5. de solur. fol. 120. dum, declarando Aretinum, scribit quod licet reus, qui in actione depositi consisteret commodatum, non possit ex sua confessione condemnari in iudicio ordinario, tamen, inquit, secus est in iudicio summario, in quo venit etiam non petrum, dummodo ex actis quocummodo resuler, & Rois. diuersi. de off. 126. num. 2. in fine, & num. 3. & sub eum. 7. par. 1. & alij, quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 53. num. 12. & quod licet in petitorio non possit sequi condemnatio quando agens, vnam causam deduxit, & aliam probauit; tamen bene sequi possit in possessorio, refert, & sequitur las. Insit. de action. 3. omnium. num. 119. fol. 12.

Sic ergo iudex in quo potest in summarijs ferre sententiam super probatis, quamuis non fuerint petita; à fortiori poterit iudex ad quem, cuius officium non est strictius, sed est laxius, ut retuli, & sequutus sum supra sub eum. 17. vers. contrarium.

Non discedo ab ampliatione.

Ad adducta pro contraria opinione respondendo, quod possunt procedere, reo non contradicente, quia tunc, si fiat probatio super re diuersa, videtur mutari petitiō de consensu rei, unde iudex non dicitur ferre sententiam super re non petita, sed super petita; quod si reus contradicat, iudex non debet admittere illam mutationem, quin actor prius reficiat expensas; quia sicut in ordinarijs libellis non potest mutari, seu emendari post litem contestatam, nisi refectis expensis, Bar. Bald. & alij, quos retuli, & sequutus sum infra sub eum. 36. ita neque in summarijs potest mutari petitiō post actum, qui super his contestationem, nisi refectis expensis, nam ratio quare actor debeat reficere expensas in causa ordinaria est, quia sibi damnicatus reus; qui super prima actione, seu vira, & iure innotat o sūt coactus consulere advocatos, & incumbere liti temeraria, Bar. in l. 3. edita, num. 31. C. de oed. & illa expensæ non habentur factæ, Bal. ibidem sub num. 59. vers. de secundis in prima repetitione, & culpa

actoris sunt his expensæ, Bal. in ead. l. edita, in secunda repetitione num. 123. & quia reus forsau non laigasset, Salic. ibidem num. 13. versus finem, ibi respondit quia, & quia ex ista mutatione seu additione lis efficitur longior; & consequenter reus damnicatur, Alex. ibidem eum. 21. versus finem, & quilibet istarum rationum militat etiam in causa summaria, ergo dec. quare si iudex admittet istam mutationem, iniurio reo, & non refectis expensis, reus posset appellare, & non appellando tacite consentiret mutationi, & consequenter iudex diceretur sententiarie super re petita.

Uterius difficilis videtur tolerari mutatio in causa appellationis, quam in causa principali, quia actor in prima instantia potest refectis expensis omittre iudicium, iurantiam, & aliud instituire, ut dixi, sed an iudex appellationis possit, omisso articulo appellationis, procedere in negotio principali inuito appellato, vide infra q. 17. limit. 47. memb. . . num. . .

34. EXTENDE II. ut procedat etiam si id, quod variatur in causa appellationis, hoc est, illud nouum capitulum ita clare probaretur in causa appellationis, quod haberet notorietatem, quia adhuc iudex appellationis non posset in eo sententiam ferre; & moueor, quia videretur iudex incompetens, cum eius iurisdicção restringatur ad id, quod est ad eum deuolutorum per appellationem, ut retuli, & sequutus sum supra num. 23.

Contraria sententia videtur verior, quia iudex potest ex officio suo supplere ad utilitatem partis in his, quæ sibi costant ex actis quia quod constet ex actis iudicij est notorium iuris, & in omni notorio iudex supplet de facto, & procedit iuris ordinem non seruato, in tantum quod, si totum ius partis est ad iudicem in actis, potest iudex appellationis procedere absente altera parte, Franchi in cap. 50. ex infirmatione num. 3. vers. secundo tene menti. de appell. & quod iudex possit ex officio procedere in omnibus casibus notorijs, scribunt Bald. Ang. Corn. Soc. Asti. Gramm. & Maran. quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 68. num. 7. & quod illud, quod constet ex actis, dicatur notorium iuris, scriptis lib. prece. cap. 1. num. 25. qm. g. num. 571. & seqq. & supra dicto lib. 1. cap. 76. sub eum. 3. & 8. & quod in notorio non requiratur oed, lare scripta d. cap.



¶ *l. cap. 76. num. 9. & d. lib. præced. cap. 9. num. 51. & 579. ubi iunctis num. præcedentibus & seqq. latè declarauit, & quòd iudex possit ex officio pronuntiare super omni eo, quod fuerit probatum, & de his, de quibus constat ex actis, possit ex officio iudicare, maximè cum acta faciant notorium, quia libellus suppletur ex actis, & sequens probatio declarat libellum, testatur, & sequitur Felyn. in cap. 3. r. licet heli. num. 28. limit. 10. de simon. quem referunt, & sequuntur Paris. conf. 76. ad resolutionem. num. 12. lib. 1. dicens, sententiam esse proferendam secundum probata, & prosequuta, & petitionem non esse considerandam, & Caputaq. decis. 64. seu 4. nulla non est. num. 1. & 2. par. 1. dicens, nullam non esse sententiam, si non est conformis libello, si potest ex prosequitis, & probatis iustificari.*

Ex his orta est praxis Rotæ Romanæ, vt eadem die, qua proferenda est sententia, formetur petitio secundum deducta, & probata, & super tali petitione profertur sententia, vt testatur Paris. d. conf. 76. num. 1. lib. 1. quem referunt, & sequuntur Caputaq. d. decis. 264. seu 4. alibi 262. num. 2. & 3. & Cónar. in l. vnica. limit. a. §. 6. num. 43. & 44. C. si de momen. possit.

Deduco consequentiam, quòd si iudex in prima instantia potest sententiare etiam super eo, quod non continetur in petitione, & libello, dummodo constet ex actis, & sit probatum, ergo idem potest iudex appellationis in secunda instantia, quia succedit in locum iudicis à quo, immò habet latiore potestatem, vt testatur, & sequitur sum supra num. 17.

Non recedo ab extensione.

Ad adducta pro contraria sententia respondendo, distinguendo duo capita: Primum, caput est in iudice appellationis, de quo loquimur: & in isto concludo, quòd iudex appellationis non habet iurisdictionem, nisi super eo, quod ad eum est deuolutum per viam appellationis in secunda instantia: ita alia enim te, quantumuis notoria sit, careret iurisdictione: & quod dicitur, iudicem appellationis succedere in locum iudicis à quo, procedit restrictiue respectu solius negotij deuoluti per viam appellationis, scilicet respectu negotij non deuoluti, quare licet coram ordinario primarum instantiarum possit deduci quodlibet negotium, tamè coram iudice secundarum instantiarum non

potest deduci, nisi deductum coram ordinario primarum instantiarum, & consequenter licet coram ordinario primarum instantiarum possit stare illa praxis Rotæ reformandi petitionem ex deductis, & probatis ante sententiam, tamen non potest stare coram iudice appellationis, quia eius iurisdictione non potest excedere deducta, & sententia coram iudice primarum instantiarum: Secundum caput est in iudice primarum instantiarum, seu secundarum, qui tamen possit adiri etiam per viam querelæ: & in isto considero duo membra. Aut enim loquimur in causis criminalibus, & concludo indistinctè, quòd iudex potest procedere ex officio, & ita seruatur, quia sciscus semper est presens, & semper instat, & sic licet iudex dicatur procedere ex officio, tamen virtualiter procedit ad instantiam scisci. Aut loquimur in causis civilibus, & in isto firmo regulam, quòd iudex non supplet de facto, principaliter agendo, etiam quòd illud factum esset notorium per ea, quæ scribit Ant. de Burr. tract. de notor. art. 4. nu. 5. & seqq. tom. 4. fol. 53. & scripti lib. præced. cap. 9. num. 580. & ideo non potest procedere, nisi super eo, quod fuit pettum, & super quo fuit lis contestata.

Declaro tamen, quòd tam iudex primarum instantiarum, quam iudex appellationis possunt ex officio, & parte non instante, procedere, & iudicare super annexis, si notoria sint, vt latius habes in sequenti subampliatione, & in terminis huius declarationis potest procedere sententia, adducta contra extensionem.

AMPLIA IV. eandem regulam, positam supra num. 17. in fine, vt iudex appellationis possit pronuntiare etiam super articulis accessorijs, omisis à primo iudice. Rebuff. tract. de appell. art. ult. gl. vna, num. 16. tom. 3. fol. 536. quia appellatio deuoluit etiam accessoria, Rebuff. ibidem, & testatur, & sequitur sum supra quæst. 3. num. 14.

SUB AMPLIA vt iudex appellationis possit super his procedere, & pronuntiare etiam sine instantia partis, & nemine petente, Card. Alex. in rubr. in fine, num. 85. vers. pone. de appell. quia appellatio deuoluit negotiū principale cum omnibus sequelis suis, dependentijs, & connexis, & ideo potest iudex appellationis de ijs cognoscere, sine noua commissione, Rot. decis. 59. alias 424. si à dismisit, de appell. in nou. & hæc

est decisio, quā sub alio numero citat Card. Alex. ubi sup. & cam non intrinsece scribit Rebuff. in loco supra proxime citato.

Nec video cur Rebuff. dicitur vlt. gl. vna, num. 17. dissenzient ab hac subampliatione, cum enim loquatur de articulis omiſſis a per mo iudice, necessarium debet praesupponere, quod primus iudex potuisset super illis pronuntiare, quia alias non diceretur omiſſisse pronuntiare: dico ego, si poterat pronuntiare iudex, a quo: ergo potest iudex ad quem, & quod iudex, potest pronuntiare ex officio sine instantia partis super connexis, quando sūt notoria, sicut hinc loquendo indefinitur, Ant. de Butr. in tract. de notor. art. 4. sub num. 5. & seqq. tom. 4. fol. 53. quem retuli, & sequutus sum lib. praeced. cap. 9. num. 582. dicens, iudicem posse ex officio suo sine instantia partis procedere, & sententiarum super his, quae sunt annexae causae principalis, & emergunt in iudicio, lite pendente.

**EXEMPLIFICA** pro maiori intelligentia eandem ampliationem, & subampliationem, quando libellus est ineptus, seu calumniosus, quia iudex potest ex officio denotibus illum lacerare, ut retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 50. num. 5. & 9. ubi in secunda sententia illius libelli impressione, ut spero, satis declaro, & ineptiendo libelli dicitur notoria, quia apparet ex actis, ut dixi eod. cap. 50. num. 6. Item in condemnatione expensarum, & damnoarum, & in arcentis, ut declarat Ant. de Butr. ubi supra, & quod iudex possit condemnare in expensis non petitis, si factae fuerint post litem contestatam, scribit Rebuff. tract. de expens. damno, & inter. art. 3. gl. vna, sub num. 1. tom. 3. fol. 448. Item quando ex actis constat iudici alicuius carere actione, quia tunc iudex potest ex officio illum repellere, ut refert, & sequitur Alex. in l. 1. num. 6. vers. limita. C. ut quae def. aduoc. &c. in idem tunc repellere, Par. de Par. tract. de synd. in verbo. iudex qui potest. num. 3. & 4. tom. 7. fol. 293.

#### ARTICVLVS IV.

**AD QVARTVM** articulum: Quomodo procedatur in causa appellationis post interpositam appellationem.

Pro clara resolutione huius articuli propono de solo decem, & tria dubia.

**PRIMVM** dubium. An & quando iudex apellationis possit inhibere iudici a quo.

Hae dubitationem solunt Gemina, in cap. 3. romana. §. quod si. num. 2. & 4. vers. sed pro intellectu. & Franch. num. 3. vers. ultimo tene mem. de appell. in 6. & lausimā Lanell. tract. de arcent. par. 3. cap. 20. de arcent. post inhibiti. num. 112. & seqq. tom. 5. fol. 406. ad quos in casu occurrenti potest recurrere.

Ego enim non infisso, quia, quicquid sit de iure, video, quod iudices appellationum statim, nulla causa cognitione adhibita, inhibent.

In id hinc in Vrbe tanquam introducitur facultas inhibendi, ut notari, mēis iudicibus, ponant decerum, quod iudex inhibuit, & volunt appellantes introducere stylum, ut statim, praesentata citatione parti ad videndum sibi inherere ad statim, quod ex tunc habeatur, ac si ei esset inhibuit.

In Curia Capitolina ex dispositione statutorum Urbis lib. 1. cap. 167. de officio eiusdem capitanei appellationum, si est appellatum ab interlocutoria & in Vrbe, debet Capitaneus appellationum, parte citata, inhibere alias debet statim significare, & inhibere iudici a quo &c.

**35** **¶ SECVNDVM** dubium. Nuncquid in causa appellationis sit necessarius novus libellus coram iudice ad quem, an verò sufficiat coram eo producere appellationem, interpositam coram iudice a quo.

In isto dubio possem recensere varias Doctorum opiniones; sed, agendo resolutum, concludo, veritatem in puncto iuris, & servatam in tribunalibus opinionem esse, quod novus libellus non sit necessarius, seu sit appellatum a diffinitiva, siue ab interlocutoria, Franch. in cap. 58. per tuas, sub num. 4. de appell. hanc conclusionem servat stylus uniformis in Curia Rom. quia inter terminos substantiales, quos servat in secunda & tertia instantia, non servat terminum ad libellandum, quia si iudice esset indistinctus, libellum non esse necessarium, vide infra dub. 5. num. 58. & ita est dispositum in Curia, Capitolina per stat. lib. 1. cap. 182. de prosecutione, &c.

**36** Confirmatur haec conclusio: Aut enim volumus, posse dari eundem priorem libellum, qui fuit datus in prima instantia; & hoc esset frustratorium, & superfluum: Aut volumus, posse dari libellum duetum, mutando priorem, datum in prima instantia; & hoc non conceditur, quia libellis primae causae

causæ non potest mutari, seu emendari in causa appellationis, Franch. in d. cap. 58. per tuas. nu. 6. & seqq. ibi. secundo dubitatur. de appell. & ratio est in promptu, quia in causa appellationis non potest fieri illud, quod non potuisset fieri in prima causa post litem contestatam, & ideo non possunt in causa appellationis opponi exceptiones dilatoz, quia non potuissent opponi in prima causa post litem contestatam per ea, quæ reuli, & sequitur sum infra num. 46. vers. in exceptionibus. Sed libellus non potuisset mutari, aut emendari in prima causa post litem contestatam, nisi refoctis expensis, quibus reum defraugavit, Bar. in l. edita. num. 30. in fine, & num. 31. Bal. in 1. repetit. num. 5. vers. de secunda. & in 1. repetit. in studio potauino, num. 11. 3. vers. secundo quarto. Salyc. sub nu. 13. ibi. respondeo quia. Alex. num. 21. vers. in glos. & no. 22. Bal. num. 37. vers. primam habes. & Dec. num. 93. vers. in ea glos. C. de eden. Bal. cumf. 3. per statutum. in fine. num. 5. lib. 2. dicens, non debere audiri, nisi refoctis expensis liquidis, & satisfactis de non liquidis, Afen. in prax. iudic. §. 3. a. cap. 2. ampl. 14. & 15. in fine. & in foro Capitolino est dispositum per stat. Vrbis lib. 1. cap. 59. adde, quæ scripsi supra sub num. 3. vers. ad adducta.

Ergo neque potest mutari, aut emendari in causa appellationis, & quod in causa appellationis non possit mutari libellus, & prosecutio appellationis debeatur esse de eadem re, & non de aliis, sentit Franch. in cap. 38. cum in ecclesia. sub num. 11. de appell. & facti quod scripsi supra sub nu. 30.

Contra tamen istam confirmationem: quod enim in causa appellationis possit mutari actio, & agi petitione hereditatis ab intestato, licet in priua instantia sic actum ex testamento, tenent Afen. & Lancel. quos reuli & sequitur sum art. puzcedat ampl. 3.

Non encedas à consuetudine.

37 ¶ TERTIVM dubium. An in causa appellationis sit necessaria contestatio litis.

Resp. non esse necessariam, Bar. in l. vnica. num. 3. C. ne lic. in vnica. caus. & c. Rot. decif. v1. quæ est 7. alias 467. auditor. de litis contest. in nou. opinim. Franch. in cap. 58. per tuas. num. 1. de appell. & dixi supra lib. 1. cap. vlt. num. 12. vers. item omnes. & ita sumo pro resolutione, quicquid in contrarium sentiat Bal. in l. fin. sub num. 1. ibi. quæ

4a pars. C. de i. tempor. appell. & ita est dispositum in Curia Capitolina. per stat. lib. 1. cap. 182. de prosecutione, & c.

38 EXTENDE I. hanc resolutionem, vt precipue procedatur in causa appellationis ab interlocutoria, Franch. in cap. 44. sepe. num. 13. vers. in glos. in verbo peremptorie, de appell. Rot. d. decif. 7. num. 1. quam refert etiam, & sequitur Franch. d. cap. per tuas. sub nu. 9. vel 1. primo casu. in vna enim instantia via sufficit litis contestatio, Rot. vbi supra.

39 SVB EXTENDE hanc extensionem vt si appellatus se contumaciter absteret, litis contestatio non sit necessaria, etiam quod in causa principali non fuisset contestata, cap. 70. interposita. §. sane. de appell. & ibi Franch. num. 2.

40 RESTRINGE eandem extensionem, vt non procedat, quando partes sunt presentes, & lis non dum fuit contestata in negotio principali, quia debet contestari in causa appellationis ab interlocutoria, Franch. in d. §. sane. sub num. 2.

41 EXTENDE II. vt procedat etiam in causa appellationis à distinctis, sed cū distinctione sequentium casuum, & considerationu.

Primus igitur casus est; quando causa de sui natura non requirit litis contestationem, quo casu litis contestationem non esse necessariam scribit Franch. sub d. nu. 9. vers. secundo casu. & certe iste casus nullam habet difficultatem, quia si non requiritur litis contestatio in prima instantia, multo minus requiritur in secunda, quia causa appellationis reputatur eiusdem naturæ, caput est causa principalis, Franch. d. cap. per tuas. sub num. 4. & Dec. num. 12. de appell. & quod in appellatione sit quædam subrogatio reuli, & sequitur sum supra art. præced. in principio, nu. 17. & quod causa appellationis regulatur secundum naturam causæ principalis, vnde si causa principalis erat summaria, iusta cõfessatur causa appellationis, & sic si in causa principali non erat necessaria litis contestatio, idem sit in causa appellationis, scribit Franch. in cap. 70. interposita. §. sane. num. 3. de appell. & quod causa appellationis sit eiusdem naturæ cum causa prima vide supra sub nu. 17.

Quæ sunt causæ, in quibus cõtestatio litis nõ est necessaria, dixi sup. lib. 1. cap. vlt. nu. 9. & seqq. & cap. 93. sub nu. 3. vers. si vero lit.

42 Secundus casus est; quando lis fuit contestata coram primo iudice, quo casu litis conte-

contestationem amplius non esse necessariam scribunt Rot. d. decif. 7. sub num. 3. & Franch. sub d. num. 9. verſ. primo ſi iam erat. & ita procedit reſolutio à nobis ſimilia ſupra num. 2. & quòd ita ſeſſet audientia, quando lis fuit conteſtata in cauſa principali, teſtatur Rot. decif. 5. alias 208. nota quod ſeruat. de liis conteſt. in antiq.

Verum iſte caſus non eſt ſimplicitate verus, ſed iſte diſtinctionem; an partes ſint preſentes; vel abſentes; & ideo habet quatuor conſiderationes.

Prima conſideratio eſt; quando appellans eſt abſens; & tunc, dato caſu, quòd appellatus poſſit preſentire appellantem & proſequi cauſam appellationis iuxta ea, quæ ſcripte ſunt infra q. 14. nu. 56. concludo, quòd conteſtatio liis non eſt neceſſaria, Franch. ſub d. num. 9. caſ. quinto. nam appellans in cauſa appellationis eſt actor; ſed etiam in prima inſtantiâ poſſit ſine conteſtatione liis procedere ad inſtantiâ ſecundam ad diſſiniatam ſententiam, quando actor eſt contumax, vt reſol. & ſequutus ſum ſupra lib. 1. cap. 93. ſub num. 3. verſ. ſi verò liis. Ergo poterit etiam in cauſa appellationis.

Secunda conſideratio eſt, quando eſt abſens appellatus; & tunc proculdubio poſſit procedi ad diſſiniatam, non aliter conteſtata lre in cauſa appellationis, Franch. ſub d. num. 9. caſ. 6. & in cauſa inſtantiæ conſiderationem poſſit procedere, quod ſcribit ſimpliciter iſte buſſ. tract. de appell. art. vlt. gloſ. una, num. 39. tom. 3. fol. 338. dicens poſſe procedi inter abſentes, lre non conteſtata.

Tertia conſideratio eſt, quando uterque eſt abſens, ſed tamen tertius, qui habet intereſſe, inſtat per iudicem procedi; & dicto quòd iudex non poſſit procedere; Franch. d. cap. per tuas. num. 9. verſus finem caſ. 7.

Et in iſtis tribus conſiderationibus procedat ſecundus caſus.

- 43<sup>a</sup> Quarta conſideratio eſt, quando utraque pars eſt præſens; & in iſta conſideratione Abb. in eod. cap. per tuas. ſub num. 4. & caſer. Doct. vt teſtatur Franch. ſub d. num. 9. verſ. quartus caſus. ſimpliciter concludunt, quòd utraque parte præſente, ſi liis conteſtatio in cauſa appellationis; quatinus fuerit conteſtata in prima inſtantiâ.

Sed tu vna cum Franch. ubi ſupra declaras, hanc conſolutionem eſſe veram, quando partes, ſeu altera earum facile inſtantiâ procedente liis; quia tunc conteſtatio eſt

neceſſaria; ſecus quando neutra earum inſtat pro conteſtatione, ſed nemo, taciſque conſenſu, procedendo in cauſa, eam omittunt; quod poſſunt facere; vt bene oſtendit Franch. d. caſ. 4. verſus finem.

- 44<sup>a</sup> Tertius caſus eſt; quando lis in cauſa principali, id eſt, in prima inſtantiâ non fuit conteſtata; & iſto caſu videtur abſolute dicendum, quòd ſit neceſſaria in cauſa appellationis, vt ſentit Rot. decif. vlt. quæ eſt 7. alias 467. auditot. ſub num. 3. de liis conteſt. in nou. & decif. 5. alias 208. nota quod ſeruat. de liis conteſt. in antiq.

Sed tu diſtingue. Aut utraque pars eſt præſens; & dic quòd conteſtatio liis eſt neceſſaria, quia impoſſibile eſt, quòd poſſit deueniri ad ſententiam diſſiniatam ſine vna liis conſideratione; iudicium enim eſſet nullum, Franch. in d. cap. 58. per tuas. ſub num. 6. verſ. tertius caſus, de appell. Aut eſt abſens appellatus; & dico eſſe ſimiliter neceſſariam liis conſiderationem, & ita intelligas Franch. ſub d. num. 9. in ſecundo caſu. Aut eſt abſens appellans, & iſto caſu ſi potuit deueniri ad diſſiniatam eo, quòd actor fuiſſet contumax, vt reſol. & ſequutus ſum ſupra lib. 1. cap. 93. ſub num. 3. verſ. ſi verò liis. dico quòd ſi ſem̃s in eodem caſu, & appellans ſit abſens non erit neceſſaria liis conteſtatio.

Aduerte ita, qui verſaris in Curia Romana, quòd hic, reſiſtis iſtis conſiderationibus; & caſibus, ſtylus vniformis eſt, quòd in cauſa appellationis, tam in ſecunda, quàm in tertia inſtantiâ, non ſeruius terminus, ad conteſtandam lrem, quia ſtylus iudicialis liis conſiderationem non eſſe neceſſariam, vt de hoc infra dnb. 5. num. 58. & ita procedit ſtatutum Vrbis in Curia Capitolina, allegatum ſupra num. 35. in fine.

In Cuius Franciæ licet pariter non ſit neceſſaria liis conteſtatio, tamen conſiſto, quam faciſte partes, ſeu pœnoratores coram grapherio, ſeu iudice, habet vni liis conteſtationis; unde ſoles dicere tadez, concludatis, & appellans concludit male iudicatum, & appellatus bene, Reſponderat. de appell. art. vlt. gl. vna. num. 42. & 43. tom. 3. fol. 538. & latus tract. de ſenten. pronu. art. 1. gloſ. 12. num. 4. qua. 1. fol. 263. De iuramento calumniæ an ſit neceſſarius in cauſa appellationis, vide quæ ſcripte ſunt ſupra. cap. 1. num. 265. & ſeqq. & quòd terminus ad iurandum de calumnia ſit neceſſarius.

cessarius in causa appellationis sicut in prima instantia patet ex terminorum observatione, de qua scripsi infra num. 59.

Conclusio namquid sit necessaria in causa appellationis?

Dic quoddam non præsertim in Cuius Romana, ubi non servantur alij termini, quam 11, qui servatur in prima instantia, ut dixi infra num. 59. sed conclusio non est necessaria, in prima instantia, et tribus 11s, quos citavi, & sequens sum lib. præced. cap. vlt. num. 3. & 11. & cap. 3. num. 2. 76.

In Regno tamen Francie tenetur appellas concludere in causa appellationis, vide Roberti, tract. de senten. pronun. art. 1. glof. 1. 1. num. 3. & seq. tom. 1. fol. 163.

¶ QVARTVM dubium. Namquid in causa appellationis possit opponi omnes exceptiones, et peremptorias, quæ dilatorie, et peremptorie sunt, et declinatorie, et de declinatoriis.

45 Resp. aliud esse dicendum in peremptoriis, & aliud in dilatoriis, & declinatoriis.

**IN PEREMPTORIIS** exceptionibus conclusio, posse eas opponi, & probari in causa appellationis, quia exceptiones peremptorie sunt de meritis, & omnia, quæ sunt de meritis, possunt suppleri in causa appellationis, Franch. in cap. 58. per tuas sub num. 2. de appell. nam regula, quod in causa appellationis possit non deductum deduci, & non probatum probari, procedit in his, quæ possunt fieri post litem contestatam, ut declarat Franch. in d. cap. per tuas sub num. 1. & probatur ex l. 2. per emptorias. C. sent. reclin. non poss.

Confirmatur hæc conclusio, quia exceptiones peremptorie de carum propria natura opponuntur post litem contestatam. Deo in rubr. num. 6. C. de eden. & alij, quos citat, & sequitur Afm. in prax. iudic. 5. 13. cap. 4. num. 1. fol. 103.

Sed in causa appellationis potest opponi totum illud, quod poterat opponi post contestatam litem, ut dixi infra vers. extende, quarto, ergo &c.

**EXTENDE I.** hæc conclusionem, ut procedat etiam si fuerint oppositæ in prima instantia, & revocæ a iudice per interlocutoriam, à qua minus fuerit appellatum infra decem dies, & ideo interlocutoria fecerit transitum in rem iudicatam, quia nihilominus, si deinde appellatur à sententia diffinitiva, iudex appellationis, sustinet mediantem, gratiam, per illam interlocutoria illam, poterit revocare, cap. vlt. de appell. in 6.

**EXTENDE II.** ut multo magis procedat quando esset appellatum ab interlocutoria, & iudex à quo, non obstante appellatione, processisset ad sententiam diffinitivam, quia isto casu causa appellationis interposita ab interlocutoria suscipi naturam appellationis à diffinitiva, & ideo potest sufficere ex noviter deducendis, ut retuli, & sequens sum infra num. 97. limit. 6.

**EXTENDE III.** ut procedat etiam si exceptio supervenerit eo, pendente appellatione, quia sufficit quodcumque reo superveniat exceptio, Bald. in l. 4. per hanc. sub num. 2. a. vers. sed dubitatur quid si pendente. C. de respon. appell.

**EXTENDE IV.** ut procedat etiam in exceptione, seu replicatione, quæ pendente appellatione, supervenisset actori appellanti, vel appellato, & moueo, quia, appellatio reponit in eo statum, in quo causa erat tempore litis contestatæ, ut dixi supra quæst. 3. num. 84. & consequenter quod poterat opponi, & allegari eo tempore, potest opponi, & allegari in causa appellationis, per ea, quæ dixi hic supra vers. in peremptoriis. & quod in causa appellationis possit opponi totum illud, quod poterat opponi in prima instantia post litem contestatam, sciunt Franch. in cap. 58. per tuas. in fine, de appell. & Afm. in prax. iudic. 5. 13. cap. 2. limit. 4. num. 1. fol. 98. & est conversio quod non poterat opponi eo tempore, non potest opponi in causa appellationis per ea, quæ dixi num. seq. vers. in dilatoriis.

Sed actor etiam post litem contestatam, potest vii iure superveniente, & illud ius superveniens ex causa de præterito consolidari iudicium præsens inchoatum, ut ex Bar. & alijs retuli, & comprobavi supra quæst. 5. sub num. 27. vers. secunda, ergo potest etiam in causa appellationis.

Confirmatur hæc extensio, quia si exceptio dilatoria, quæ superveniat post litem contestatam, potest adhuc opponi post litis contestationem, ut retuli, & sequi sum infra num. 52. Ergo multo magis exceptio peremptoria.

Contra universam hæc conclusionem firmam, & ampliatam oppono, quæ de eo, & quo non potuisset cognoscere iudex à quo, non potest cognoscere iudex ad quem per ea, quæ dixi supra num. 17.

Sed iudex à quo non potest diffinitivam sententiam præferre super eo, in quo deficit litis contestatio, quia sententia in eo esset nulla

nulla per ea, quae retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. vit. num. 1. 3. & in specie Contar. in l. unica. limir. a. §. 6. num. 1. 3. verif. verum. C. si de molen. poss. Ergo frustra deducitur exceptio in causa appellationis, cum iudex appellatiunis super ea pronunciare non possit.

Vnde Contar. in d. §. 6. num. 1. 1. & seqq. sentit, licet contestandam esse super exceptione dominiij, & quando dicatur facta litis contestatio super exceptionibus declarat idem Contar. d. §. 6. num. 43. 46. & 48. & quod aliqui teneant, contestationem litis esse necessariam super qualibet exceptione, scribit Spec. quem citat lib. preced. cap. 7. num. 10.

Huc oppositori respondeo unico verbo, litis contestationem non esse necessariam super exceptionibus, licet aliqui contrarium male arbitrentur, Bal. in l. 4. per hanc. sub num. 1. 3. verif. sed debatur. C. de temp. appell. & haec est bona responsio, quia ita etiam praedicatur.

RESTRINGE easdem tertiam, & quartam extensionem, ut non procedant, quando exceptio, seu replicatio oriatur ex noua lege, facta post introductam causam, appellationis, quia tunc illa exceptio, seu replicatio non iuuaret per ea, quae scribit Spec. tit. de appell. §. de officio. num. 1. 3. verif. sed quod si. lib. 1. fol. 195. dicens quod si, dum causa appellationis, vel dum negotium principale discutitur, fiat noua lex ad alterius partis petitionem, illa lex non valet in illa causa, & idem iudex indicabit secundum legem antiquam; idem etiam, inquit, est ubi proprio motu, nullo petente, sit facta post latam sententiam, siue postquam partes allegationibus renuntiauerint: tunc enim, inquit, non valet etiam si in ea diceretur, quod traheretur ad praeterita.

Exceptiones perceptoriae quae dicuntur vide Afm. in prax. iudic. §. 1. 3. cap. 3. & seqq.

- 46 IN DILATORIIS & declinatorijs exceptionibus firmo contrariam conclusionem: concludo enim, eas non posse opponi in causa appellationis a sententia diffinitua, lata post contestationem litis, Franch. in cap. 58. per mas. sub num. 1. & 2. de appell. & Rebuff. tract. de appell. art. vlt. gl. vna. nu. 4. r. verif. item effectus. tom. 3. fol. 538. & esse comunem opin. refert, & sequitur Afm. in prax. iudic. §. 1. 3. cap. 1. ampl. 1. num. 1. fol. 98. & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 6.

cap. 1. 5. sub num. 1. verif. si modo.

Ita est, quia neque per contrariam diffinitiuam, neque per appellationem ab ea tollitur litis contestatio, neque eius effectus; unde & si appellatio reponat appellatam in pristinum statum, tamen reponit ad statum, in quo erat tempore litis contestatae, ut admonet Rebuff. ubi supra, & retuli, & sequutus sum supra quae §. 3. effect. 6. num. 84.

Sed in prima instantia exceptiones dilatoriae debent opponi ante litis contestationem, & non postea, testibus his, quos citavi, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 1. 1. num. 1. & cap. vit. num. 8. ergo non possunt opponi in causa appellationis.

Vnum circa hanc rationem obiter aduerto, quod & si Doctores passim habeant sententiam, quod appellatio reponit in eo statum, in quo causa erat tempore litis contestatae, tamen hoc est verum quoad priuandum partes, ne possint in causa appellationis facere, quod post litem contestatam non potuissent facere in causa prima instantiae, sed non, ut tollat acta probatoria, facta in prima instantia quasi reponat, ac si facta non essent, quia hoc non est verum, Bec. cons. 1. extat. num. 3. lib. 1.

- 47 EXTENDE hanc conclusionem, ut habent locum tam in causis temporalibus, quam in spiritualibus, & beneficiis, Franch. in d. cap. 58. per tuaz. sub num. 1. de appell.

- 48 INFERO ex hac extensione, quod exceptio subreptionis contra litteras ad beneficia, omissa in causa principali, non poterit opponi in causa appellationis, Franch. in d. cap. 58. per tuaz. sub num. 1. de appell.

- 49 DECLARA hanc illationem, ut exceptio subreptionis possit opponi in duplici virtute, primo scilicet in vim dilatoriae contra litteras ad impediendum processum, & si in casu debet opponi ante litem contestatam: secundo contra gratiam, & quia isto casu opponitur in vim peremptoriae ad perimendam gratiam, ideo poterit opponi post litis contestationem, ut declarat Franch. in cap. 63. dilecto. sub num. 1. de appell. cuius cap. repetitio est in fine leditur.

- 50 SYBDECLARA hanc declarationem, ut procedat in litteris imperatorijs beneficii, quae sunt litterae gratiosae, quia earum subreptio poterit opponi etiam ad interita ad perimendam gratiam, ut declarat Franch. in d. cap. 63. dilecto. sub num. 1. & Card.

*Constitutio sub num. 2. secus est si litem non  
sint impetrata ad gratiam, sed ad litem,  
quia exceptio subreptionis dicitur litterarum  
potest solimodo opponi vti dilatoria ante  
litem contestatam, Franch. vbi supra, & clari-  
us Card. Alex. ibidem sub num. 2. & 3.*

*Quæ exceptiones dilatorie, seu quando  
exceptio dilatoria, ampliato conclusionem,  
non possint opponi post litem contestatam,  
vide Afm. in prax. iudic. §. 1. cap. 2. ampli-  
a. & seqq. fol. 98. & 99. vbi ponit septem  
ampliationes.*

51. **RESTRINGE I.** eandem conclu-  
sionem, vt non procedat, quando exceptio  
dilatoria sui ignoratur omnia, & non op-  
posita ante contestationem litis, quia isto-  
casu potest opponi in causa appellationis,  
Franch. in cap. 58. per quas. num. 1. versus  
suum, & in cap. 60. cum cessante, limit. 13.  
sub num. 29. vers. aliquando & secundo, &  
vers. aliquando & tertio de appell. Afm.  
in prax. iudic. §. 23. cap. 2. limit. 4. num. 2.  
fol. 98.

*Comprobatur hæc restrictio, quia exce-  
ptio dilatoria, quæ per ignorantiam non  
fuit opposita ante litem contestatam,  
potest opponi postea, Franch. vbi supra,  
& Afm. d. hanc. 4. num. 1. in fine, & ef-  
fecte communem, & magis communem \* re-  
statut, & sequitur idem Afm. eod. cap. 2. li-  
mit. 14. num. 7. fol. 103.*

*Ego quemadmodum potuisti opponi  
post litem contestatam, in causa prima o-  
statut, ita etiam potest opponi in causa ap-  
pellationis, Franch. vbi supra, & Afm. d. §.  
23. cap. 2. limit. 4. sub num. 1. & 2. fol. 98.*

**DECLARA L.** hanc restrictionem,  
vt procedat quando exceptio fuit omissa  
per ignorantiam facti, quia tunc potest op-  
poni post litem contestatam, secus si  
fuisse omissa per ignorantiam iuris, quia  
tunc non potest opponi, Afm. d. cap. 2. limit.  
4. num. 3. & limit. 14. & consequenter idem est  
dicendum in causa appellationis.

**DECLARA II.** vt procedat, dum-  
modo ei, qui vult opponere post litem con-  
testatam, non possit imputari culpa ignoran-  
tiae, secus si ei possit imputari, quia tunc  
non potest eam opponere post litem contesta-  
tionem, Afm. in eodem limit. 4. num. 4. & li-  
mit. 14. sub num. 1.

52. **RESTRINGE II.** vt non habeat  
locum in dilatoria, seu declaratoria, quæ or-  
tata habuit post litem contestatam, & sic fu-

perneolt de nouo, quia ea poterit opponi,  
etiam lite contestata, Maran. in suo spec.  
par. 6. memb. 9. num. 9. fol. 339. & quamples-  
res alij, quos cumulat, & requirit Afm. in  
prax. iudic. §. 1. cap. 2. limit. 1. num. 1. fol.  
99. & loquendo de reclusionione iudicis su-  
speculi dixi supra lib. 1. cap. 10. num. 10. &  
11. limit. 2. quia quæ de nouo emergunt, no-  
uo indigent auxilio l. de reate. §. ex causa.  
ff. de vent. inspic. & est restrictio commu-  
nis.

**SVBRESTRINGE I.** declaran-  
do hanc restrictionem, vt procedat, dummo-  
do opponatur cum deuenerit ad notitiam, &  
sic nullus sit scienter actus ante oppositio-  
nem, secus si opponeretur post adiun adun  
scienter factum, quia tunc oppositio non  
admitteretur, Franch. in cap. 58. per quas.  
num. 2. ibi, sed tu limita. de appell. & alij,  
quos citat, & sequitur Afm. in prax. iudic. §.  
23. cap. 2. limit. 1. sublimit. 4. num. 2. fol. 99.  
quare si post litem contestatam oriatur, seu  
veniat in notitiam exceptio dilatoria, seu  
declaratoria, vt puta, quia post litem con-  
testatam constituitur procurator, qui esse non  
possit, vel aduersarius efficiatur familiaris iu-  
dicis, vel inhabilitas procuratoris, seu suspi-  
cio iudicis veniat in notitiam post con-  
testatam litem, certe debet posse opponi, etiam  
lite contestata, vt dixi in restrictione, sed si  
pars eam non opponit, cum primum ad eius  
notitiam peruenit, sed cum scienter omittit,  
& procedit ad ultionem, sibi præiudicat, vt  
amplius eam opponere non possit in causa  
principalis, quia ille processus ad ultionem  
operatur effectum litem contestationis quoad  
excludendas exceptiones dilatorias, & con-  
sequenter minus poterit opponi in causa ap-  
pellationis, Franch. vbi supra.

**SVBRESTRINGE II.** vt non pro-  
cedat in exceptione suspensiois contra iudicem,  
si suspitio processit ex facto proprio,  
quia tunc licet supervenerit post litem con-  
testatam, tamen quia supervenit culpa, & fac-  
to proprio, non potest opponi, Maran. in suo  
spec. par. 6. memb. 9. sub num. 9. fall. 1. fol.  
339. & alij, quos refert & sequitur Afm. in  
prax. iudic. §. 1. cap. 2. limit. 1. sublimit. 2.  
fol. 99. & dixi supra lib. 1. cap. 201. sub  
num. 1.

*Comprobatur, quia licet vidua habeat  
privilegium, tamen, si se ipsam viduavit oc-  
cidendo maritum, caret privilegio, vt dixi  
supra q. 7. sub nu. 131. vers. multoque simi-*

Bb lter

licet licet mulier, sequitur divorcio, habent periculum viduæ. tamen non habet, si eius culpa sit sequutum, vide supra d. q. 7. num. 1. et in fine.

Contra hanc subrestitutionem facit, quia licet metus appellandi processum ex facto, & culpa ipsius, qui est appellatus, tamen hoc non consideratur, vide supra. q. 6. num. 25. similiter licet locus, ad quem reus citatur, sit non iustus, sique superius ex facto & culpa ipsius citatus, tamen non tenetur ad illum comparere per ea, quæ scripti libri præcedunt. cap. 9. num. 1. 774. & supra lib. 1. cap. 32. num. 30. ideoque citatus potest appellare, ut dixi infra l. m. 47. memb. 1. anm. 18.

Quas alias subrestitutiones possit habere hæc secunda restitutio, superius posui a, vide apud Afm. d. 5. 13. cap. 2. in sublimitationibus primæ limitationis fol. 99. ubi ponit quinque sublimitationes, seu subrestitutiones.

33. **RESTRINGE III.** ut non procedat in causa appellantis ab interlocutoria, lata ante contestationem litis, quia cum nondum sit lis contestata, non est dubium, quod potest opponi.

34. **RESTRINGE IV.** ut non procedat in exceptione dilatoria, quæ reddit processum retro nullum, quia eiusmodi exceptio, quamvis sit dilatoria, potest opponi etiam post licentiam contestatam; Maron. in suo spec. par. 6. memb. 9. num. 100. l. m. 2. fol. 339. & 213, quod refert, & sequitur, & potest exemplum Afm. in præiudic. 5. 1. 3. cap. 2. l. m. 2. num. 1. & 2. fol. 100. Quod si potest opponi post licentiam contestatam, ergo etiam in causa appellationis per ea, quæ dixi supra sub num. 45. ver. extendere querat.

**SVBRESTRINGE** declarando hæc restrictionem, ut procedat quando redderet iudicium ipso iure nullum, quia tunc posset opponi in causa appellationis, sicut si non redderet retro nullum ipso iure, sed solum op. exceptionis, quia tunc non posset opponi in causa appellationis, Franch. in cap. 60. cum cessam. e. sub num. 29. ibi. adverte tamq. de versaliquando & secundo appell.

35. **AMPLIA** hanc subrestitutionem, ut procedat etiam si exceptio dilatoria fuisset opposita in prima instantia, iudexq. eam recepit, neque ab ea in iudicio fuerit appellatum, & ideo transire in rem iudicatam, quia si postea appelletur à sententia diffinitiva, & ipsa dilatoria sit eius instantia, ut red-

dat iudicium & processum ipso iure nullum, poterit opponi etiam in causa appellationis, & iudex ad quem poterit revocare illam reintegrationem, seu interlocutoriam iudicis à quo, si videret fuisse iniustam, fecit autem si illa exceptio dilatoria sit eius instantia, ut non reddat iudicium ipso iure nullum, sed solum op. exceptionis, quia in isto casu ad hoc verum sit opponi in causa appellationis debet prius fuisse opposita in prima instantia, & si in ea fuerit recepta, debet pars appellasse, alias si non appellaverit, & transierit in rem iudicatam, licet postea appellet à diffinitiva, tamen ea non potest amplius opponi, aut revocari, Franch. in d. cap. 60. cum cessam. sub num. 29. ibi. adverte tamen. & ver. a quando de quarto. & versaliquando & quinto de appell. hæcque ampliatio probatur ex cap. ult. de appell. in 6.

**INTERO** ex his, quæ dixi supra sub num. 45. in prima extensione, & hic supra in ista ampliatione, verum non videt observationem, quam posuit Mising. in sing. obseru. cent. 2. obseru. 49. si quis dicat, quod si quis appellet ab interlocutoria, & iudex non admittat appellationem tanquam ex fraudis causis interpositam ab ista, inquit non admittit appellationem nisi pariter appelletur, appellatio censetur deserta, nec potest, inquit, tale gravamen reparari per appellationem à diffinitiva: huic enim observationi Misingerij obstat, quia, si interlocutoria fuerit lata super exceptione peremptoria, potest à iudice appellatio, interponenda à sententia diffinitiva, retractari, quamvis illa interlocutoria transierit in iudicatum, ut dixi sub d. num. 45. ver. extendere primo. Similiter si lata super exceptione dilatoria, quæ sit apta reddere processum ipso iure nullum, & ab interlocutoria non fuerit appellatum, & ideo transierit in iudicatum, adhuc in causa appellationis à diffinitiva poterit reparari gravamen interlocutoria, ut dixi sic supra in ampliatione. Quod si non siemper reddere processum ipso iure nullum, sufficit fuisse appellatum ab interlocutoria, ut dixi supra in eadem ampliatione, & supra sub d. num. 45. ver. extendere secundo.

Ex his etiam non bene videtur loquens Febyn. in cap. 15. quod consultatione concit. 13. num. 33. de sen. & re iud. cum videtur facere fundamentum, an à diffinitiva eor. & 2. tinger appellari priusquam interlocutoria transierit in rem iudicatam, ponit eum recep-

li infra



li infra num. 98. limit. 7. nisi eum saluemus, ut eius dilator procedat in interlocutoria, quæ non est apta reddere processum ipso irreversum.

Quæ, seu quando exceptiones dilatorie possint opponi etiam post litem contestatam, vide Afio. in prox. lode. §. 1. cap. 2. limit. t. & seq. fol. 99. & seq. vbi ad cap. 3. vbi viginti ponit casus seu limitationes. & vide quæ de exceptionibus dilatorijs, & in specie de recusatione iudicis scripti supra lib. 1. cap. 101. num. 1. & seq. & num. 6. & 7. & seq. & consequenter ex illis tu colligere poteris restrictiones & casus, in quibus exceptio dilatoria potest opponi etiam in causa appellationis.

Quæ exceptiones dicantur dilatorie vide Afio. d. §. 1. cap. 2. num. t. & seq. vbi ponit multa exempla.

¶ QUINTVM dubium. An in causa & processu appellationis requiratur citatio.

- 56 Respondeo, quod sic, Gemiu. & Franch. in cap. 3. romana. §. si verò. num. 1. & idem Franch. in §. si. cum autem. num. 4. de appellatione §. licet eum in causa appellationis non requiratur contestatio lris, & ideo possit procedi in contumaciam, tamen requiritur citatio, Franch. in cap. 58. per suas. non. vit. num. 3. de appell. & quod de stylo curie Romane requiritur citatio patet ex observatione terminorum, de quibus scripti infra num. 58. & hæc est conclusio, seu regula.

EXTENDE I. hanc conclusionem, ut si vera etiam si esset pronuntiandum super defensione, seu procedendum ad executoriales, quia priusquam decernatur executoriales pars est citanda, ut tenet Rot. divers. decis. 300. domini resolverunt. num. t. in fine vers. secundum quod. par. 2. quia tempus prosequendæ appellationis est vile, quod non currit impedito, Rot. d. decis. 300. no. 5. & dixi infra q. 15. num. 1. & consequenter iudex non potest esse certus de defensione, nisi pars fuerit citata, quæ posset docere de legitimo impedimento, & de citatione in executione sententiæ vide infra num. 186. art. 8.

EXTENDE II. ut si fuerit appellatum a definitiva ad Curiam, & appellatus impetret commissionem causæ desertionis, & petat pronuntiare super defensione & procedi per audientiam contra appellantem

absentem, debeat appellans absens legitime citari in partibus ad negotium defensionis principaliter commissum, in Curia tractandum, & finendum, quia citatus fortè defensionem excusabit propter legitimam impedimentum, quæ habuit, Rot. decis. 56. alias 418. si appellatur. & decis. 59. alias 424. si a definitiva, versus finem, de appell. io nou. & Franch. in cap. 44. sæpe. sub num. 24. vers. sed queritur primo. ibi. secus si pars appellata. de appell.

Secus est, si appellatus non impetret commissionem causæ defensionis: quia si casu iudex, cui commissæ est causa appellationis, potest in primis absque nova commissione cognoscere de defensione, Rot. decis. 24. alias 153. audiri datus. & d. decis. 59. de appellatione nou. uam negotium defensionis stat accessorie ad negotium appellationis, seu est pars appellationis & ideo si opponatur de defensione potest & debet de ea tanquam de præiudiciali ante omnia cognoscere Rot. d. decis. 24. & Franch. d. cap. sæpe. sub num. 24. vers. sed queritur primo. & quod defensio appellationis sit dependens & incidens appellationis, retuli & sequens sum infra num. 176. in fine, & cognoscendo de ea ad effectum pronuntiandi se iudicem vel non, procedet per audientiam, Rot. d. decis. 59. ibi præterea causa defensionis. & quod non requiritur citatio, tenet Franch. vbi supra.

Ratio potest esse, quia defensio appellantis est post finitum annum; & circa finem anni appellatus citatur ab ipso iure, ut dixi sub num. seq. vers. ego in controversia. merito potest citari per audientiam.

DECLARA. I. restringendo eandem conclusionem, ut si iudex seu pars appellans detulerit, seu approbaverit appellationem, & viderit iudex statuerit appellanti terminum ad prosequendam appellationem, talis terminus habebit vim peremptorij ad totum causam adeo, quod absque alia citatione poterit procedi contra absentem ad instantiam alterius partis, Franch. in d. cap. 44. sæpe. not. 7. num. 13. de appell.

DECLARA II. ut si iudex detulerit appellationi, & appellatus, recepta appellatione, perierit, quod appellans veniat ad Curiam cum omnibus actis & monumentis, ut sic, si appellatus, aut iudex velli, omisso articulo appellationis, procedi in negotio principali, possit procedi, appellante vicerio non citato, teneatur appellans isto casu re-

nire per se aut per procuratorem instrumentum cum omnibus actibus, alias potest ipso appellante vicius non citato, procedi etiam in negotio principali, & ita, allegando pro, & contra, confute videtur residere Franch. in d. cap. 44. super, in quinta conclusione, sub num. 19. de appell. de in quibus terminis loquatur Rota, quam ipse variè citat, vide, num. seq. ubi eam reuoluit in terminis suis: & cum hac declaratione residet rursus idem Franch. d. cap. super, num. 23. vers. in gl. in verbo peremptorie.

- 37 DECLARA III. eandem conclusionem, vi si appellatus prosequatur appellationem in vltimo mense anni, & appellans sit absens non sit necessaria citatio personarum contra appellantem, manentem in partibus, sed satis erit, quod citetur in Curia in locis publicis, & idem est, quando appellans prosequeretur appellationem circa finem anni, absente appellato: locus si prosequeretur, ante finem anni, quia isto casu requiritur, quod specialiter citetur in partibus, nec sufficit citatio generalis in Curia, Franch. in cap. 70. interposita. S. siud. in fine, num. 4. vers. vltimo vide. de appell. & cum hac declaratione in prima parte videtur concordare Compilator post decif. 312. alias 104. ex præmissis. de appell. in nou. dicens quod si iudex detulerit appellationi, & appellatus pocius, quod appellans veniat ad Curiam cum omnibus actibus, & moueantur, & appellans non venerit, poterit circa finem anni procedi per audientiam in negotio principali, & ita ipse credit, sub dubio tamen.

Contrarium in eadem prima parte declarationis, quod quoniam sit opus noua citationis, tenebat maior pars Dominorum de Rota, ve refert Compilator supra citatus, qui declarat, hoc esse verum, quando appellatus nihil fecisset, nec petisset quod appellans veniat cum actibus ad Curiam.

Quid dicendum? Ve istam habemus resolutionem considero tres casus principales.

Primus casus est, quando vna pars citat alteram personaliter: & isto casu concludo indistincte, quod deinceps poterit ad reliquos actus quoscumque procedi per audientiam contra eum, qui non venerit ad Curiam, vel in ea non constituerit procuratorem, qui suscipiat onus mandati, & possit citari, & ita seruari per ea, quæ loquendo generaliter, rescripsi, & sequuntur summa supra lib. 1. cap. 88. num. 79. de 14. de cap. 27. sub

num. 1. de cap. 34. sub num. 29. non minus illi Secundus casus est, quando à sententia lata in partibus sua legitime interposita appellatio ad Curiam, partibus, vel procuratoribus presentibus, & sic causa est legitime deuoluta ad Curiam, licet amplius non fiat tutimatio, quia citatus amplius citari non debet: de isto casu Rota, de qua Caput, taq. decif. 100. causa est. par. 1. tenuit, quod contra absentem non comparentem potest procedi per contradictas, & loquendo de iudiciali per audientiam contradictam in causa beneficii contra appellatam, cum appellatio sit personaliter interposita iuxta clem. 3. causam, de elect. seu in aperte Rota, decif. 22. alias, & 37. appellatus de appell. in nou.

Tertius casus est, qui pars non est citata personaliter, neque appellatio est, ea presente, incaposita, neque est personaliter intimata, & isto casu licet videatur dictum, quod citatio, que fieret per contradictas, sit nulli, nisi fuerit prius citata personaliter, vi rescripsi, & sequitur sum. q. seq. sub item, & 6.

Tamen ego distinguere duo membra. Aut enim appellatio à diffinitiva, & tunc procedit distinctio, quæ ex Franch. rescripsi in declaratione, videlicet, quod citatio requiratur si procedatur ante finem anni, sed si procedatur circa finem anni sufficit citatio per audientiam, quoniam non processit citatio personalis: & ratio est, quia cum appellans, & appellatus sint certi de appellatione, citatur ab ipso iure prope finem anni. Aut appellatus ad interlocutoria, & tunc si procedatur ad expeditionem appellationis ad iuratum locustoræ, de quodam, quod dixi de appellatione à diffinitiva; si vero, omisso articulo appellationis, vel lata sententia bene esse appellatum, procedatur ad negotium principalis, constituta regulari, quod esset opus noua citatione, & ita procedit, quod voluit maior pars Dominorum de Rota post decif. 312. alias 104. ex præmissis de appell. in nou. & ita ex lo. And. rescripsi, & sequi videtur Franch. in d. cap. 44. super, sub num. 23. & ex Rota, & in eo, consule refert ibidem sub num. 19. in synopsi. vers. sed, aduerte. Falsum nam fore hanc regulam, quod index detulisset appellationi de appellatus petisset, quod appellans accederet ad Curiam cum omnibus actibus, & moueantur: quia posset procedi, appellans non citato, secundum Franch. quem citavi sub num. præced. de citat.

clar. prima de decido, sed ego intelligo quod possit processu, eo non citato personaliter, neq. domi in partibus, sed quod debeat citari per audientiam.

In foro Capitolineo an & quando Capitaneus appellacionum debeat significare, & inhibere, parte citata in causa appellacionis, vide supra num. 34. in fine, verbi causa.

¶ **SEXTVM** dubium. Quot, & qui sint termini substantiales, quibus videtur ad expediendam causam appellacionis in Curia.

58 Respondetur distinguendo duos casus appellacionis.

Primus casus est, quando est appellatum ab aliqua interlocutoria, si u. gravamine, & isto casu de stylo Palatii processus habet sequentes dilationes, & terminos substantiales.

Singuli ad p. d. { Ad dicendum contra commissionem  
ad p. d. { Ad dicendum contra appellacionem  
Ad impugnandum, & iustificandum.

Quibus terminis, seu dilationibus elapsis, iudex ad quod potest pronuntiare super causa gravaminis. Quod si appellat iustificato gravamine, velit procedere super negotio principali, nova erit opus observatione terminorum infra scriptorum; vide ad hanc Velle in prax. lib. 5. cap. 6.

59 Secundus casus est, quando fuit appellatum à definitiva: & isto casu sunt servandi iidem termini, qui servantur in prima instantia, exceptis illis duobus (ad libellandum) & (ad contestandam liem) & qui termini sunt servandi in prima instantia ad lib. prax. cap. 3. q. 13. num. 137. & seqq. & num. 156. & exceptis numeris dierum, quia in secunda instantia servantur breviores, quàm in prima: & in tertia breviores, quàm in secunda; ut ex Rot. Velle. & Formul. notuli, & sequitur sum. d. cap. 3. num. 178. ubi videas. Et brevitatis causa servat stylos, ut omnes termini ponantur vicia citatione.

Deduco primo ex his, quod fuit Dominus de Rota decisi. q. alias 20. anno domini. de appell. in non. ordinari rot. quod in causa appellacionis à definitiva, commissa Auditori serventur iidem termini, qui servantur de stylo in prima instantia in Curia, nisi ostendat, quod essent servati in prima instantia, quia cum in tribunali Auditoris Cameræ, & multo minus coram iudicibus de partibus raro, vel nunquam serventur termini Palatii, facile propter defectum ordinis iudicij tam prima, quàm secunda sententia poterat impugnari, & impediri executio, & ita ordinant de equitate, non de rigore iuris.

¶ Tamen, ut ibi hic supra, non servantur omnes illi, qui servantur in prima instantia, neque servantur eadem dilationes terminorum.

Deduco secundo, quod sicut Auditor Cameræ valide procedit in obligatione cameralli, nullis servatis terminis, ita etiam Auditor Rotæ in causa appellacionis potest procedere etiam non servatis terminis, maxime si commissio dicit de Auditor Cameræ, Rot. divers. decisi. 946. redom. lib. 3. par. 3. fol. 132.

Confirmatur hæc de dubio, quia qualis naturæ est causa principalis, talis est causa appellacionis, ut etuli, & sequitur sum. super sub num. 17.

Adverte primo, quod terminus ad dicendum contra commissionem servatur solum in causis commissariis, scilicet in causis, que cognoscuntur coram ordinario appellacionum, quia cognosceret sine commissione.

Adverte secundo, quod in foro Capitolineo non servantur aliqui termini, quia, introducta causa appellacionis coram iudice ad quem, per solam transportationem actuum factorum in prima instantia, & illorum repetitionem causa appellacionis censetur instructa, lib. 1. stat. cap. 182. de prosecutione cause appellacionis, & cap. 167. de officio eiusdem capitanei appellacionum, vel si verò facta fuerit, ubi disponitur, quod transportatis actus, & auditis partibus, Capitaneus debet pronuntiare bene, vel male iudicatum.

¶ **SEPTIMVM** dubium. Quomodo appellans debet iustificare causam appellacionis coram iudice ad quem.

60 Respondetur, distinguendo triplicem effectum iustificacionis appellacionis.

Primus effectus est, quando appellans intendit consequi admissionem suæ appellacionis, & consequenter revocare eam aptam ad deulvendum.

Secundus effectus est, quando appellans intendit consequi devaluationem cause appellacionis, & totius negotij eo, quia iudex a quo gravaveris eam, tenendo, servaliter non admittendo eius exceptionem.

Tertius effectus est, quando intendit consequi revocationem sententie, quam solus iudex a quo, & reportare videtur de causam cause appellacionis.

**CAPITULO** primum effectum: & conclusionem,

do, quod appellans tenetur solam probare, se appellasse infra legitima tempora: nam vel appellat à definitiva, & sufficit appellare etiam sine expresseione causæ, quia non requiritur expresseio causæ, testibus Specul. Archid. Abb. & Franch. quos ietuli, & sequitur suum supra q. 4. art. 4. num. 2. vel appellat ab interlocutoria, & sufficit, quod appelleret, inserta rationabili causâ appellationis, vt ietuli, & sequitur sum d. art. 4. num. 30.

- 61 **CAPIO** secundum effectum: quando appellans intendit consequi dissolutionem totius negotij &c. & distinguuntur duos casus.

**CASVS** primus est, quando quis opponit aliquam exceptionem, & quia index eam rejicit, ipse appellat: & isto casu attingendo materiam famosi, & multum allegabilis capituli 70. interposita. de appell. concludo, quod appellans tenetur probare veritatem exceptionis, quam index à quo non admisit, alias, si eam non probet, non potest dici, quod ex sola non admissione exceptionis fuit gravatus, d. cap. interposita. de appell. ubi habetur, quod non sufficit appellari probare, quod provocaverit in legitima causa, si eam non doceat esse veram, quod ibidem notant Ant. de Butr. num. 1. & sub num. 5. & sub num. 10. Abb. num. 1. Franch. num. 1. vers. tene meum primo. & vers. tene menti aliam. & Dec. num. 1. & consequenter non devolutum negotium ad iudicem appellationis, nisi probetur veritas exceptionis, Card. Alex. in eod. cap. interposita. not. 1. num. 1.

- 62 **AMPLIA** hanc conclusionem, vt procedat etiam si appareat, appellationem fuisse ex probabilis, seu legitima causa interpositam, vt pura, quia reus opposuerit exceptionem legitimam, & nihilominus index eam rejecit, & reus appellat à reiectione; adhuc enim reus tenetur coram iudice appellationis probare, illam exceptionem esse veram, d. cap. interposita. de appell. & Canonistæ in eo, & citati num. præced. licet enim reiectio exceptionis sui prima facie legitime sit iusta causa appellande, tamen ex illa sola reiectione non probatur gravamen iustificativum appellationis, nisi aliter doceatur de veritate ipsius exceptionis, Ant. de Butr. d. cap. interposita. sub num. 20. & col. 3. vers. opponi quod sola exceptionia obicitur. & Franch. sub num. 1. vers. tertio tenet menti. & communiter ceteri Canonistæ,

sic: posset enim reus opponere exceptionem in se legitimam, sed tamen fictam, & non existentem in casu suo, & sic esse oppositio malitiosa, & calumniosa, & index à quo, rejiciens eam, non solum non grauat sed prudenter facit, cum suspicatus sit eam malitiose fuisse oppositam, & in dubio presumendum est pro iudice, Ant. de Butr. in d. cap. interposita. sub num. 10. & Abb. not. t. num. 2.

- 63 **LIMITA** I. eandem conclusionem, vt non procedat in casibus, in quibus de veritate exceptionis oppositæ per se patet absque alia probatione faciendi, quia in his casibus appellatio dicitur iustificata ex sola reiectione appellationis, vt patet in sequ. exemplificationibus.

64 **EXEMPLIFICA** I. quando index denegat iudicis deliberatorias, & pars appellat à denegatione, quia tunc appellatio dicitur iustificata sine alia probatione, Ant. de Butr. in cap. 70. interposita. sub num. 9. opp. 3. & Franch. sub num. 1. limite. 2. de appell.

65 **EXEMPLIFICA** II. quando index denegat copiam actorum, vel instrumentorum communium, seu lententia, Ant. de Butr. & Franch. vbi supra, & Dec. ibidem sub num. 1. ibi. secundo ista prima regula.

66 **EXTENDE** hanc limitationem, vt procedat etiam si de veritate exceptionis constet solum presumptivè, Franch. in d. cap. interposita. sub num. 1. limite. 3. & Dec. ibidem sub num. 2. ibi. secundo ista prima regula. & Card. Alex. sub num. 3. fallen. 4. apud quos inveniuntur casus huius extensionis.

67 **LIMITA** II. vt non procedat in exceptione recusationis, quia quando recusatur index, opposita legitima causa recusationis, si ea non obstante, index procedat in causa principali, appellatio ex hoc censetur iustificata, licet appellans non probet causas recusationis coram iudice appellationis, Franch. in cap. 70. interposita. num. 2. vers. in gl. 2. & Card. Alex. sub num. 3. fallen. 2. de appell. & ita tenet quicquid in contrarium motivauerit ibidem Dec. num. 2. cuius motivum non placeo.

68 **CASVS** secundus est, quando quis opponit non solum exceptionem, sed offert, le inconvenienti illam probaturam, & postea propter exceptionem, & obliam illius probationem non admittit appellat: & isto casu concludo, quod licet, & ipso facto censetur

fatur iustificata appellatio, ita quod sufficere etiam iudice appellacionis, probare, fuisse propositam legitimam exceptionem, & oblatam probationem, & iudicem noluisse admittere, d. cap. 70. interposita, in fine principi, & ibi Abb. not. ult. num. 3. & Franch. sub num. 1. col. 1. vers. quarto & ultimo. & obiter ceteri Canonizæ, de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in non. appell. pend. limit. 1. principi. num. 40. & 41. tom. 5. fol. 359. nam isto casu appellatio iustificatur non solum si probetur actualiter veritas exceptionis, sed etiam si probetur solum, quod probatio fuit oblata, & non admissa, Lancell. d. limit. 1. num. 38. & 39. & hæc est bona cautela, ut appellans non teneatur coram iudice ad quem probare exceptionem, quia tenetur iudex à quo, Franch. ubi supra.

Ratio huius conclusionis est, quia iudex à quo, non admitendo probationem legitimam exceptionis incontinenti oblatam, non potest excusari, quod non gravaverit, quia presumpta malicia contra excipientem porgitur ex oblata probatione incontinenti unde iudex, reiiciendo oblatam probationem, ipso facto ostendit iniquitatem suam contra excipientem, & ideo non est necesse probare veritatem exceptionis, quia siue exceptio sit vera, siue sit falsa, iudex gravamen intulit, ut scribunt Abb. in d. cap. interposita, sub num. 4. & Franch. sub num. 1. vers. quarto & ultimo. ibi. verum quando excipiens obtulit, col. 2. de appell.

69 **AMPLIA** hanc conclusionem, ut habeat locum non solum in exceptionibus dilatorijs, sed etiam in peremptorijs, quin si opponatur exceptio peremptoria, & offeratur illius probatio incontinenti, & non admittatur, & ideo appelletur, dicitur iustificata appellatio, Ans. de Betr. in d. cap. interposita. sub num. 10. ibi. secundo quod exceptio, & Franch. oam. 4. vers. in gl. in verbo si declarata de appell.

70 **DECLARA** notabiliter conclusio huius secundi casus, & limitationes præcedentis primi casus, ut iustificatio appellacionis sic facta, ex eo solo, quod iudex à quo voluit admittere probationem legitimam exceptionis incontinenti oblatam, operatur solum deolutionem negotij ad iudicem appellacionis, & revocationem attentatorum, sed non absolutionem, quia ad consequendam absolutionem debet appellans probare

veritatem exceptionis, ut scribunt Ans. de Betr. in cap. 70. interposita. num. 7. vers. finem. vers. gl. signat. col. 3. & sub num. 10. col. 4. fallen. 3. & Franch. sub num. 4. col. 4. limit. 7. de appell. & Felin. in cap. 1. sub num. 2. versus siem, ibi. sed quando appellatus à iudice, eod. tri. de appell. & hoc est, quod sentit Abb. in d. cap. interposita. sub num. 6. ibi. vnum tamen tene mensit dicens, quod oblatio probationis iustificat appellacionem quoad denotionem causæ duntaxat, non autem ut exceptio habeatur pro probata in preiudicium partis adversæ, quia iniquitas iudicis non debet nocere parti. & latius ibidem sed Intricate Dec. num. 10. & de communi opin. tractantur Abb. ubi supra, & Card. Alex. ibidem sub num. 4. fallen. 8. & quod appellatio in casu huius declarationis operetur deolutionem, & revocationem attentatorum, refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in non. appell. pend. limit. 1. principi. num. 38. 39. & 44. tom. 5. fol. 359.

Ratio quare appellatio in casu huius declarationis operetur etiam revocationem attentatorum est, quia per iustificationem appellacionis iustificatio iudicis, à cuius inactione est appellatura, dicitur suspensa: unde stante suspensione otinuit attentata, Lancell. d. limit. 1. principi. num. 36. & 37. fol. 259.

71 **IN FERO** comprobando hanc declarationem, quod si reus opponat exceptionem peremptoriam, & offerat illius probationem debito tempore, & iudex non admittat, sed imò statim proficiat sententiam diffinitivam contra reum, & reus appellet à diffinitiva, illa oblatio probationis non iustificat appellacionem, quia, appellando à diffinitiva, intendit consequi finalem effectum, & victoriam ipsius exceptionis, ideo oportet, quod illa probetur secus tamen esset si primo appellaret à gravamine, & secundo à diffinitiva, tunc enim, si prosequi ut causam appellacionis ab interloquio, diceretur iustificata appellatio, & ipsa sententia diffinitiva veniret revocanda per viam attentati, Franch. in d. cap. interposita. sub num. 4. limit. 1. & volum. 4. in fine, & Card. Alex. sub num. 4. fallen. 9. de appell. & vide pro hac illatione restrictionem quincies infra num. 82.

72 **RESTRINGE** I. eandem conclusionem huius secundi casus, ut non procedat, quando oblatio probationis incontinenti

neri faciendæ est inuoliter facta, quia tunc appellatio à reiecta exceptione non dicitur iustificata, sed debet probari veritas ipsius exceptionis, ut patet in seqq. exemplificationibus.

Ratio huius restrictionis est euidens, qui à pari sunt nullatenus esse, & esse inuoliter, sed quida nullatenus offertur probatio, tunc appellatio non dicitur iustificata, Ergo neq. dicitur iustificata quādo inuoliter offertur.

73 **EXEMPLIFICA. I.** hanc restrictionem in appellatōne extraiudiciali, quia ex oblatione probationis non iustificatur, cum non sit, qui probationem possit recipere, quia in extraiudicialibus vel appellatur à parte, & pars non tenetur recipere probationes alterius partis, cum nō sit iudex, Abb. in d. cap. interposita. num. 5. vers. sed quero. Franch. in d. uia. 4. limit. 1. col. 4. Card. Alex. sub num. 4. fallen. 6. col. 3. & Dec. num. 5. exempl. 1. & Felyn. in cap. 1. nu. 2. vers. cum dicit signatur, de appell. vel appellatur à iudice, & is similiter in extraiudicialibus non necessitatur recipere probationes, Ant. de Butr. in d. cap. interposita, sub num. 10. ibi per hac apparet quod in appellatōnibus extraiudicialibus, & Card. Alex. d. fallen. 6.

74 **IN FERO** ex hac exemplificatione, quod coram iure executoris non dicitur iustificata appellatio ex sola oblatione probationis, quia executor non tenetur recipere probationes, quando procedit per merus executor, Franch. in d. cap. interposita, sub num. 4. limit. 5. in fine, & Dec. num. 7. exempl. 3. de appell.

75 **EXEMPLIFICA. II.** quando appellatur in absentia iudicis, quia tunc non est qui recipiat oblatam probationem, & consequenter oblatio probationis non iustificat appellatōnem, Abb. d. cap. interposita, sub num. 5. fallen. 2. Franch. sub num. 4. limit. 6. col. 4. Card. Alex. fallen. 7. sub nu. 4. & Dec. num. 8. exempl. 3. de appell.

76 **RESTRINGE II.** in omni casu, quo iudex potest referuare exceptiones oppositas ad merita cause, quia tunc licet opponens exceptionem offerat incontinenti illius probationem, & à reiecta appellet, tamen ex hoc solo non dicitur iustificata appellatio, Franch. in d. cap. 70. interposita, sub nu. 4. limit. 2. & Card. Alex. sub nu. 4. fallen. 2. & 3. col. 3. de appell. qui ponit exemplum, quando opponitur exceptio contra reiectam, quod sit iustitiam, seu criminiosam, & v-

feratur probatio incontinenti, quia tunc si iudex non admittat, & propter hoc appellatur, debet probari in causa appellatōnis de veritate ipsius exceptionis, nec sufficeret tunc oblatio probationis: & ratio est: quia iudex, si vult, non tenetur recipere à principio probationes contra personas relictas, sed potest eas referuare in tempus publicatōnis testium.

77 **IN FERO** extendendo hanc restrictionem, quod ex sola oblatione probationis incontinenti faciendæ non iustificatur appellatio, quoties exceptio probanda relinquatur arbitrio iudicis, an sit admittenda vel nō admittenda, quia in iure non sit determinata quare veritas ipsius exceptionis adhuc erit probanda in causa appellatōnis, Franch. in cap. 70. interposita, sub num. 4. limit. 4. & Card. Alex. sub nu. 4. fallen. 4. col. 3. de appella.

78 **RESTRINGE III.** ut non procedat, quando is, qui opposuit exceptionem & oblatit eius probationem incontinenti, appellatur non à non admittit oblatam probationem, sed appellatur à non admittit exceptionem, quia ista casu non dicitur ex sola oblatione probationis iustificata, appellatio secundum, vnum intellectum, quem ad cap. ex parte, refer. Franch. in cap. 70. interposita, sub num. 4. limit. 9. de appell. quare, ut admonet, Franch. loco citato, causam, ut in appellatōne exprimas causam grauamēntis, scilicet exceptionem & oblatam probationem non admittam.

79 **RESTRINGE IV.** declarando, ut procedat, quando oblatio probationis offertur incontinenti, sicut declarat Ant. de Butr. in d. cap. interposita, sub num. 10. col. 4. in fine, ibi sed est dubium qualis extagatur probatio, de appell. & ibidem ex eo refert & sequitur Abb. sub num. 7. vers. vltimo sententia probata opinione iurantis, And. qui requirit realem oblationem probationis, quare non est necessaria oblatio realis scripturarum in sacco, & c. illibus ad iuratos, sed sufficit oblatio veritatis, ut scribit Ant. de Butr. ubi supra de ideo, ut dicit Abb. iudicet quod petat terminum & requisitum, & quod debeat offerri incontinenti, scribit Card. Alex. ibidem sub num. 4. fallen. 11. ubi sequitur opinioem Abbatum, & quod nō sit necessaria oblatio realis cum sacco parato, sed sufficiat oblatio veritatis, reprobat opin. Iohannis And. adhzrendo opinioni Antonij de Butr. refert, & sequitur, ibidem Franch.

sub

sub nom. 4. limit. 15.

Secus tamen est, quando simpliciter offerretur probatio, sed non incontinenti, quia ex eiusmodi oblatione non diceretur iustificata appellatio, Franch. in d. cap. interposita sub num. 4. limit. ult. vers. ultimum.

- 80 **SVBRESTRINGE** hanc declarationem, dum dicimus requiri oblationem, probationis faciendæ incontinenti, alias ex oblatione simplici non iustificari appellacionem; ut hoc sit verum in casibus, in quibus non debet admitti exceptio requirenti alioquin indaginem, secus autem si possit admitti exceptio requirenti altioris indaginem, quia isto casu sufficere oblatio simplex probationis, ut concordado opiniones, bene declarat Franch. loco supra proxime citato.

- 81 **RESTRINGE V.** ut non procedat quando grauamen, tetradatur propter iustificatam appellacionem, est statim reclusum in pristinum statum ex iniustitia, non probata veritate, quia tunc appellatio oia debet iustificari ex oblata probatione, ut circumstans evitetur, Ant. de But. in cap. 70. interposita, sub nom. 10. fol. 6. Franch. sub nom. 4. limit. 10. & apostoli Card. Alex. sub num. 4. fol. 12. de appell. sed hanc restrictionem melius explicat Gl. in cap. 7. ex parte A. in verbo, testes idoneos. in fine de testib. dicens, quod licet appellans probet se causam probabilem allegasse, ac eam se probaturum obtulisse; non tamen, inquit, debet propter hoc sententia reuocari, nisi probet testes fuisse tales, ut allegabas, quia si cassaretur eius sententia, & postea non probaret, testes fuisse tales, probat dicebas, & offerebas se probaturum, iterum condemnaretur, & sic rediret in pristinum statum, quare, loquens, non debet cassari sententia, nisi probet primo, quod ante sententiam probare tenebatur; sed certe video, quod hæc restrictio est eadem cum declaratione & illatione, de quibus supra.

- 82 **RESTRICTIONES** seu limitationes, & saltem alias videbis apud præclaros Doctores, & præsertim Franch. in d. cap. interposita, num. 4. usque ad finem, vers. in glossa verbo, si offerens, & Card. Alex. num. 4. per totum de appell. qui collegunt usque ad sexdecim limitationes, quarum tamen aliquæ videntur conculcare possunt.

- 83 **CAPITOLIO** verum effectum, quando appellans intendit consequi reuocationem sententiae, & decissionem, ac finalem victoriam

causæ: & concludo, quod tenetur tam in appellacione à diffinitiva, quam in appellacione ab interlocutoria probare de veritate, & sic iustificare causam appellacionis; quia non sufficit obtulisse probationem coram iudice à quo, testibus Ant. de But. Franch. Abb. & alijs, quos retuli & sequutus sum supra num. 70. vers. declara. alias si non probet iniustitiam sententiae, lapsus casualibus, sententia ex solo lapsu fortium transit in rem iudicatam, ut retuli & sequutus sum infra q. 15. art. 3. num. 179. & 180. & q. 20. num. 8. vers. & in hac conclusione, nam licet initio ad introducendam causam appellacionis persuasatur pro appellante, & sic pro appellacione contra sententiam, tamen in fine est facienda sententia, & iudicandum pro sententia, ut retuli & sequutus sum infra q. 17. ampl. 14. num. 65. vers. minus, quare debet appellans vel ex ipsis actis factis in prima instantia, vel ex actis faciendis in secunda probasse iniustitiam sententiae, & consequenter iustificasse appellacionem.

- 84 **OCTAVVM** dubium. Nunquid appellatio possit iustificari ex alia causa, quam ex expressa in appellacione.

Prima species est appellatio à diffinitiva. Secunda species est appellatio ab interlocutoria.

**IN PRIMA** specie concludo posse appellacionem iustificari etiam ex alia causa, quam ex expressa, sicq; tam ex noua causa, quam ex nouis probationibus, Franch. in cap. 38. cum in ecclesia. num. 6. de appell. & quod appellans à diffinitiva possit in causa appellacionis persequi aliam causam, quam expressa in appellacione, scribit Guid. Pap. tract. de appell. q. 117. sub num. 78. & 79. tom. 5. fol. 60. & quod si in libello appellacionis sit expressa una tantum causa, & postea probetur de alia causa, hoc sufficit in libello appellacionis à diffinitiva, scribit Franch. in cap. 38. per totum sub num. 5. ibi sed dubium ut, de appell. & quod appellatio à diffinitiva possit iustificari ex noua causa, & nouis probationibus, quia dicit appellans non probatum probabo, & non producta producam, scribit Maior. in suo spec. par. 6. act. 2. principio verbo, & quandoque appellatur. num. 159. in 3. differentia fol. 481. & adde, quæ scripsi sup. nu. 22. & infra nu. 103. Ratio potest esse, quia expressa causæ in

Cc appell-

appellatione à diffinitiva non est necessaria, testibus Spec. Arch. Abb. & alijs, quos retuli, & sequitur sum supra quæst. 4. sub num. 25. ergo licet fuerit expressa, ramen nō ardebit.

- 85 **EXTENDE** hanc conclusionem, ut habeat locum etiam in appellatione ab interlocutoria, habente vim diffinitivæ, quia potest iustificari etiam ea alijs causis, quàm ex expressis in ea, cum regulatur secundum naturam diffinitivæ, ideoque in ea non esse aliquo modo necessariam causæ expressionem retuli, & sequitur sum supra q. 4. art. 4. nu. 28.

**DECLARA** & intellige istam conclusionem, & eius extensionem iuxta ea, quæ scripsi supra art. 3. num. 29. vers. declara.

- 86 **RESTRINGE** eandem conclusionem, ut non procedat in sententia definitivâ, lata in causâ possessionis momentaneæ, quia appellans non potest prosecui aliam causam, quàm expressam in appellatione, Constat. in L. unica. quæst. 2. sub num. 1. vers. contrarium. & nu. 2. & seqq. C. si de moment. poss.

Ratio est, quia licet sententia lata super momentanea possessione, dicatur diffinitiva, ut retuli & sequitur sum infra quæst. 17. limit. 6. petuip. memb. 3. num. 5. tamen habet naturam interlocutorie in hoc, quòd in ea admittitur appellatio, si in ea sit infera iusta causa, ut retuli & sequitur sum ead. limit. 6. memb. 3. num. 6.

**INFERO** ex hac restrictione, eiusque ratione, posse tentari, quòd de iure civili appellatio, interposita sine expressione iustæ causæ à sententia lata super possessione momentanea, sit nulla per ea, quæ dixi supra q. 4. num. 30. ubi dixi, appellatorem ab interlocutoria sine expressione causæ esse nullam, sed appellatio super momentanea possessione habet naturam interlocutorie, ut dixi hic. ergo.

Contra tamen istam limitationem dubito ex eo, quòd sententia lata contra noxarium, puta contra confesum, est diffinitiva, & ab ea non admittitur appellatio, nisi sit in ea expressa rationalis causa, & ramen appellatio in se est valida, quavis causa non sit expressa, vide infra q. 17. limit. 4. num. 55.

- 87 **IN SECUNDA** specie, videlicet in appellatione ab interlocutoria inter, quando debet iustificari ex causa nominatim in ea expressa, quare appellans non potest pro-

sequi alias causas, quàm expressas in appellatione, text. est in clem. appellanti. de appell. & scribatur Bar. in l. 4. eius qui. not. 31. num. 3. ff. de appell. recip. vel non. Franch. in cap. 18. consuevit. d. 1. uam. 1. & 2. & in cap. 58. per tuas. sub num. 5. ubi. sed dubitatur: & in cap. 68. cum causam in fine, & in cap. 59. 2. ut debitus. q. 23. num. 24. ubi Jare Card. Alex. num. 40. ut si qualis autem. & num. 41. veritas ergo iusta veritas ergo nom. 33. in fine de appell. Guid. Pap. tract. de appell. q. 1. t. 7. num. 78. in fine. tota. 5. fol. 80. Rebuffi. tract. de appell. art. vlt. glof. vna. num. 2. totum 3. fol. 534. & quòd appellatio ab interlocutoria non possit iustificari, nisi ea eisdem causis antiquis, & in appellatione expressis, & nihil de nouo produci possit, scribit Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ. in verbo. 12. & quandoque appellatur. sub num. 259. in tertia differentia fol. 481.

- 88 **AMPLIA** I. hanc conclusionem, ut sit vera etiam de iure civili, Franch. in cap. 59. ut debitus. q. 1. 3. sub num. 24. de appell.

**AMPLIA** II. ut quovis appellans ab interlocutoria, uno, vel duobus grammatibus in appellatione expressis, addat clausulæ generalem (& ab omnibus alijs grammatibus, quæ possunt colligi ex actis, seu processu causæ) tamen adhuc non poterit prosecui, nisi causas grammatis, in appellatione uominatim expressas, & ista clausula generalis nihil optatur, Franch. in cap. 21. nu. 6. versus finem de appell. in 6. & ita sicut desinunt per omnes Dominos de Rota dec. 2. alias 7. si appellatur. sub nu. 1. de appell. in nou. & ratio est, quia requiritur expressio causæ nominatim in specie, & expressio generalis per relationem ad acta non sufficit, testibus Franch. Maran. & alijs, quos retuli, & sequitur sum supra q. 4. num. 31.

- 89 **AMPLIA** III. ut non solum debeat iustificari ex causa nominatim expressa in appellatione, ut dixi, sed debeat etiam iustificari ex eisdem actis: non enim potest iustificari ex causis non deducta coram iudice à quo, quia interlocutoria potest impugnari solum ex premis actis, Bar. in d. l. 4. eius qui. q. 4. num. 8. Franch. in d. cap. 59. ut debitus. q. 1. 3. sub nu. 24. & Card. Alex. num. 51. vers. circa duodecimum. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num. 263. vers. secundam regulam fol. 482. Henric. Bower. iug. 2. num. 1. tit. de appell. lib. 1. fol. 103. col. 4. & facit



facti; quibus res Capote. rebus; & sequuntur  
sua lib. process. cap. 7. num. 167. ubi dicitur, au-  
tenticum non esse recipiendum in causa appel-  
lacionis ab interlocutoria.

90 **DECLARA** hanc conclusionem, sit  
ampliatio, ut quomodo in appellatione ab  
interlocutoria sine expressis plures causas  
grauamus, tamen non est necesse, quod  
probentur omnes, sed satis erit probare, &  
iustificare vnam solam sufficientem causam  
ex expressis, etiam si appellans copulatiue  
omnes expresserit, & sine clausula (non tamen  
se adstringens) adhuc enim satis erit,  
quod probetur vna sufficiens ex expressis,  
Franch. in d. cap. 59. ut debetur. q. 16. num.  
17. de appell. & in cap. 1. num. 8. in fine. &  
vers. & aduerte. de appell. in 6. & Lancel.  
trad. de arbitrat. cap. 10. de arbit. & in  
mou. appell. per d. limit. 1. num. 43. com. 5.  
fol. 259.

91 **INFERO** ex eadem ampliacione,  
quod illa regula; non probatum probabo, &  
non deductum deducam, non habet locum  
in appellatione ab interlocutoria, Bar. in l.  
7. ait prætor. num. 4. vers. item ex predicta  
not. ff. de min. viginti quin. ann. & Franch.  
in d. cap. ut debetur. q. 13. num. 34. de  
appell.

Quare si procurator, produciens manda-  
tum insufficiente, fuerit à iudice repulsus, &  
ipse procurator appellet, & velit easum  
appellacioni iustificare, producendo aliud  
mandatum sufficiens, querit Bar. in l. 4. per  
hanc. num. 3. a. vers. querit cyn. C. de temp.  
appell. un. possi; & dicit, quod forte sit de  
iure iuili, sed quod tamen rursus est, tenere  
contrarium per d. clem. appellanti, à me cit-  
tatum supra num. 87. quia inquit, iudex ap-  
pellantis non debet esse protector cul-  
parum.

92 **LIMITA** I. eandem conclusionem, &  
illationem, ut non procedat, quando noua  
causa superueniret de nouo, quia tunc non  
potest imputari appellanti, quod eum non  
deduxerit in appellatione, Card. Alex. in d.  
cap. 59. ut debetur, sub num. 31. fallent. de  
appell. & Maran. in suo spec. par. 6. act. a.  
princip. in verbo, & quandoque appella-  
tur. num. 165. fol. 481. & maxime si illa  
causa superuenisset facta appellati, Card.  
Alex. ubi supra.

93 **LIMITA** II. quando interlocutorie  
executio continet damnum irreparabile,  
quia poterit appellatio iustificari etiam ex

novis causis, Card. Alex. d. hum. 3. in d. hum. u. 2.  
& Maran. in d. verbo, & quandoque appel-  
latur. limit. 4. num. 169.

94 **LIMITA** III. quando iudex à quo  
nouisset admittere probationes, quia tunc  
poterit deduci in causa appellationis, Card.  
Alex. d. num. 31. fallent. 3. & Maran. in d.  
verbo, & quandoque appellatur. num. 166.  
limit. 3. fol. 481.

95 **LIMITA** IV. dum dicimus, appel-  
lacionem ab interlocutoria posse iustificari  
solum ex causis expressis, quia poterit tamen  
iustificari ex noua, & diuerse probatori-  
bus, dummodo illa probatio t. concludant  
ad probationem causæ expressæ in appella-  
tione; Franch. in cap. 38. cum in ecclesia. t. t.  
num. 3. de appell. & Maran. suo spec. par. 6.  
act. a. princip. in verbo, & quandoque ap-  
pellatur. num. 164. vers. secundam regulam.  
fol. 481.

96 **LIMITA** V. in appellatione ab in-  
terlocutoria, lata contra absentem, quia po-  
test iustificari ex nouis & deducendis, Card.  
Alex. in cap. 59. ut debetur. sub num. 32.  
fallent. 4. de appell. & Maran. ubi supra num.  
168. limit. 5.

97 **LIMITA** VI. quando appellatum  
esset ab interlocutoria, & iudex à quo, non  
obstante appellatione, processisset ad rem en-  
tiam definitiuam, quia isto casu appellatio  
interposita ab interlocutoria iustificatur natu-  
ram appellacionis à definitiua, Card. Alex.  
lib. d. num. 52. fallent. 5. adde quæ scripsi su-  
pra sub num. 45. in prima, & secunda ex-  
tensionem, & sub num. 55. vers. infero.

98 **LIMITA** VII. quando esset appella-  
tū à definitiua, & cū ea fuisset simul lata in-  
terlocutoria, vel paulo prius, ita quod non  
transierat in rem iudicatam ante appellationem  
à definitiua, quia isto casu illa inter-  
locutoria non præiudicat, & in appellatione  
à definitiua includitur reuocatio interlocuto-  
ria, & admittuntur nouæ allegationes, &  
nouæ probationes, Pelin. in cap. 5. quoad  
consultationem, concl. 13. num. 33. de sent.  
& re iud. & quod in appellatione causa à  
definitiua possit ex nouis causis, & proba-  
tionibus reparari grauamen illarū per præce-  
dentem interlocutoriam, scribit Maran. d.  
act. u. princip. in verbo, & quandoque ap-  
pellatur. num. 167. limit. 4. fol. 481.

Adde per pleniori intelligentia huic in-  
tentionis ea, quæ scripsi supra sub num. 45.  
in prima, & secunda extensionem, & nou. 55.

93. **LIMITA VIII.** in interlocutoria, habente vim definitivam, quia potest iudicari ex novis actis, Maran. vbi supra lib. 7. num. 170. fol. 483.

100. **LIMITA IX.** in allegationibus iuris, quia possunt deduci in causa appellationis ab interlocutoria, quamvis non fuerint deductae ante interlocutoriam, Card. Alex. d. esp. vt debetur. num. 31. fallen. 6. de appell. 11.

De his limitationibus multa scribit Bredier, tract. de appell. par. 2. tit. 20. fol. 463. & seqq. vique ad col. 466. inclusivè.

¶ **NON VM dubium.** An possint examinari testes in causa appellationis.

101. Respondeo distinguendo duos casus. P. R. I. M. V. S. casus est, quando appellatur ab interlocutoria: & isto casu an, & quando possint admitti probationes dicti supra num. 87. & seqq.

102. **S. E. C. U. N. D. V. S.** casus est, quando appellatur à definitiva: & isto casu concluso, quod testes possint examinari in causa appellationis, & impuer, quia appellatio à definitiva potest iudicari etiam ex novis actis, vt retuli, & sequutus sum supra num. 24. quia in causa appellationis dicimus, non probatur probatio, Anchin. clem. vnica, 1. not. 4. num. 6. de caus. poss. & prop. et Grig. Tolos. tract. de appell. lib. 6. cap. 15. sub num. 1. verisimile erit. Si quidem quem retuli, & sequutus sum supra q. 2. sub nu. 1. verisimile erit, & Maran. quem retuli, & sequutus sum sub d. num. 84. in fine, & hanc est conclusio indubitata, quia multipliciter exponit Felin. in cap. 10. cum iohannes, num. 47. de fid. instum.

103. **AMPLIA** declaranda hanc conclusionem, vt procedat quando in principali causa non fuit facta publicatio, vel, si facta, probatur, quod pars non fuit percontata attestaciones, quia tunc indifferenter admittuntur testes, Mar. Soc. in 1. ap. 17. fraternitatis, art. 10. princip. memb. 1. sub num. 111. de testib. in ver. tract. diversorum. 4. fol. 197. & hanc ampliationem servat Curia, quia eius stylus est, vt testes in causa principali non publicentur, Soc. vbi supra, & Velsi. in prax. lib. 2. cap. 1. num. 4. verisimile est probatio. fol. 179. dicens, quod si probatio consistit in iuribus, & depositionibus testium reuincantur sub secreti custodia, causi causarum patet in Kom. Curia non solum potest vt publicentur, nisi in

tertia instantia, & tunc quoque nisi non ipsa tertia sententia ammitteret, & hoc vt testibus non probatur probandi confectetur vique ad finem, quod & nos aduertimus sub, prece. cap. 1. num. 4. & 11. & 12. & 13.

104. **S. V. B. A. M. P. L. I. A** comprehendit foris ampliationem, vt procedat etiam si testes venierint examinandi super omnino eisdem, vel de directo contrariis, quia adhuc, remota scientia testificatorum, possunt examinari, vt disputando concludit Mar. Soc. d. art. 10. memb. 1. num. 108. & seqq. vique ad num. 112.

Confirmatur primo hac subampliatio ex textu in clem. 2. de testib. à contrario sensu: nam prohibetur examen testium super articulis de directo contrariis post publicatas attestaciones, & ita loquuntur Doctores in d. esp. fraternitatis, de testib. ergo ante processum publicationem examen est permittum.

Confirmatur secundo hac subampliatio ex hisque scriptis lib. prece. cap. 7. q. 35. num. 779. & seqq. in quibus firmatur, quod reus, vix etiam copia acti ulorum actoris, potest pte articulos de directo contrarios.

Confirmatur tertio, quia, si testes non sint examinandi super eisdem, vel de directo contrariis, sed super dependentibus, possunt examinari etiam post didicta testibus atq. vt dixi num. 87. ergo, vt ignorantia testificatorum aliquid operari debemus dicere, quod, non didicistis testificans, possunt examinari etiam super eisdem, & de directo contrariis.

¶ **AMPLIA II.** vt possint examinari etiam si in prima instantia fuerit facta conclusio in causa, & moueor, quia & si conclusio in causa sit renuntiatio omnibus probationibus, vt ex pluribus titulis, & sequutus sum lib. prece. 1. ap. vlt. num. 161. amen conclusio facta in causa principali non extenditur ad causas appellationis, testibus Abb. Jo. de Grass. & Bal. Perusinus retuli, & sequutus sum d. 1. ap. 1. num. 3. Anchin. in clem. vnica, not. 4. num. 6. de iur. poss. & prop. & Rol. à Vall. conf. 94. pre-supposita. num. 13. lib. 1.

105. **AMPLIA III.** vt super articulis novis dependentibus, seu in iuris in articulis antiquis, possint examinari etiam post publicationem, & didicta testificata, vt de 1. 1. ap. Mar. Soc. in d. 1. ap. fraternitatis, art. 7. princip. num. 65. verisimile finem, verisimile secundum causam.

de iur. 66. & seqq. de testib. inter tract. di-  
uersi. tom. 4. fol. 194. vbi ponitur multa ex-  
empla ap. quibus testes etiam post didicta tes-  
tificata. possunt examinari super articulis  
nouis, qui comprehenduntur sub antiqua  
de necessitate facti; vide eundem in tom. 4.  
-3A MPLIA IV. vt ne dum appellans,  
sed etiam appellatus possit examinare tes-  
tes, quia regula; non deducitur deducam.,  
& rñs probatur probabo, habet aequò locum  
in utroque; Felix in cap. 1. cum iohannes.  
num. 18. de fid. in lra. & hanc ampliam nul-  
lum habet difficultatem. *cap. 1. de p. in lra.*

106. LIMITA I. tandem conclusionem.,  
vt non procedat post publicas attestatio-  
nes, quia tunc non possunt examinari testes  
super eisdem capitulis, vel de dicto con-  
tradi, d. cap. fraternitatis. & ibi Gl. & ex-  
cept. Casp. in de testib. Afflicti decis. 1. di  
quotidianum, dare Gabr. in consil. lib. 1.  
in de testib. nonch. 1. num. 1. & seqq. in  
notis tertulini; num. 1. amphy. 1.  
Sed quia hanc limitationem requirit longum  
sermoneum, cum habeat multas extensiones,  
seu ampliationes, de quibus Gabr. in d. con-  
clus. 21. num. 1. & seqq. & multas recipit  
sublimitationes de quibus Mar. Soc. d. cap.  
fraternitatis. art. 1. principi. num. 133. &  
seqq. fol. 198. & seq. vbi congliscit quinqua-  
ginta quatuor casus; & Gabr. d. consil. 21. 3.  
num. 18. per totam vsque ad num. 149. vbi  
enumerauit septuaginta, & vnam sublimita-  
tionem ideo sufficienter hic dixisse necessaria.,  
cum speret. Deo adiungetur totam materiã  
persequi; cap. seq. vbi tractaturam que in  
ista materia scripti libi p. c. d. cap. 9. num.  
127. & 128. & cap. 8. num. 120. & seqq. &  
dicuntur de intellectu statutorii Vobis lib.  
1. cap. 183. vbi permittitur posse in causis  
appellationum induci testes ad nouo reper-  
tos, & examinari tam super articulis dante  
in prima instantia, quam super alijs de nouo  
dandis. *cap. 1. de p. in lra.*

107. DECLARA solum hic hanc limita-  
tionem, vt sola publicatio testium non im-  
pediat productionem aliorum testium, nisi  
sint etiam didicta testificata, vide lib. pre-  
ced. d. cap. 8. num. 223.

108. SVBDECLARA I. vt testificata  
dicantur didicta, quando in prima instan-  
tia fuit facta publicatio testium, & decreta  
copie, etiam si non constaret de datione  
copie, & pars iuraret, se illam non ha-  
buisse, vt retuli, & sequutus sum d. cap. 8.

num. 124. & latius proliquit cap. seq. 1.  
109. SVBDECLARA II. vt sufficiat fa-  
cta publicatio testium, & decreta copie, &  
tamen constaret, quod pars non didicerit  
testificata, admitteretur ad pendendum  
alios testes, vt retuli, & sequutus sum d.  
cap. 8. num. 127. & latius cap. seq. num. 1.  
110. SVBDECLARA III. vt non di-  
cantur didicta, quando perfunctorie tan-  
tum quis attestaciones legisset, vt retuli, &  
sequutus sum d. cap. 8. num. 126. & latius  
cap. seq. num. 1.

111. SVBDECLARA IV. vt publi-  
cacio non sit necessaria, quia sufficit sola  
scientia testificatorum, etiam non facta pu-  
blicatione, Mar. Soc. d. cap. fraternitatis.  
num. 46. vers. circa secundum de testib. tom.  
4. fol. 193. dicens, quod sola scientia testi-  
ficatorum excludit quem à potestate produ-  
cendorum testium, & Gabr. in consil. lib. 1.  
tit. de testib. concl. 21. num. 32. declar.  
2. dicens, quod in omni casu, in quo quis prę-  
sumitur didicisse testificata, impeditur facul-  
tas produciendi testes. *cap. 1. de p. in lra.*

LIMITA II. vt non procedat super  
capitulis omnino nouis, quia super eis non  
possunt examinari, siue testes sint publicati,  
siue non, & siue testificati sint didicti, siue  
non, quia tales articuli, seu capitula vt im-  
pertinentia sunt omnino reiicienda secundũ  
ca. que scribit Mar. Soc. in d. cap. fraterni-  
tatis. art. 5. principi. num. 63. de testib. inter  
tract. diuersi. tom. 4. fol. 194. & quod iudex  
appellationis non debeat admittere imper-  
tinentia ad causam, neque nouum capitu-  
lum, scribit. Guid. Pap. quem retuli, & se-  
quutus sum infra q. 17. limit. 21. num. 51.  
vbi videas, nam si sunt impertinentia rei-  
jcerentur etiam in prima instantia, vt retuli,  
& sequutus sum lib. preced. cap. 7. num. 91.  
& seqq.

DECLARA hanc limitationem, quĩ-  
do articuli in causa appellationis dicantur  
omnino noui, & quando non, prout decla-  
raui supra art. 3. num. 128. & seqq.

DECIMUM dubium. Qualiter iudex  
appellationis debeat ferre sententiam.

112. Resp. conveniunt omnes, quod forma in  
summa sit ista, *sententiam fuisse iuste pronun-*  
*ciatam, vel sententiam fuisse iniuste pronun-*  
*ciatam.* Glo. in l. 6. eos. in verbo. vel  
iniustam. Bal. num. 5. vers. modo venio, &  
Paul. de Cast. num. 4. C. de appell. & con-  
sult. Abb. in cap. 16. sicut. nu. 17. de sent. &  
re iud.

re iud. Felyn. in cap. 10. cum iohannes. nu. 130 & 14. de fid. instr. & per iohannem punit Papien. in pract. in form. sentent. in caus. appell. fol. 425. & Rebuff. tract. de appell. art. 12. glof. vna. nu. 1. tom. 3. fol. 513. & satis probatur ex d. l. 6. pos. in fine principij vel potest pronuntiare, bene, seu male appellatum, & hoc non aliter sufficit, quia verbum absolutum, vel condemnatio resultat in consequentiis, Card. Alex. in rubr. num. 83. & 84. de appell.

Et si parti non sit satisfactum, dicendo bene, vel male iudicatum, debet addere pro casus necessitate, & conjungentia, Rebuff. tract. de appell. art. ult. glof. vna. num. 33. tom. 3. fol. 537. & d. art. 12. glof. vna. nu. 1. & seqq. & num. 17. fol. 513.

Sed nunquid hæc formula sit substantialis, ut, et omnia sententia reddatur nulla?

Videntur dicendum, quod sic secundum ea, quæ adducit Pot. decis. 184. tom. solano. dicens, fuisse oppositum de nullitate sententiarum eo, quod non consummatio, nec infirmatio primam sententiam, pronuntiauerat, nam, cum esset iudex in secunda instantia, non poterat pronuntiare in prima, sed debebat, inquit, pronuntiare secundam iustam, vel iniustam.

Contrarium, quod enim non sit formula substantialis, tenet Paulus de Castro in d. l. eos. sub nu. 7. & idem videtur ibidem aperte sentire Bal. sub nu. 6. & ita videtur de aperta mente Felyn. in d. cap. cum iohannes. num. 13. dum scribunt, quod iudex potest primam sententiam reformare, declarando melius iura partium, & quod potest condemnare, vel absolueret etiam ex primis actibus, & bene declarat Rebuff. d. art. ult. glof. vna. num. 33. & seqq. fol. 517.

Quare satis est, quod iudex appellacionis faciat mentionem de sententia lata, & quod aperiat se esse iudicem appellacionis illius scilicet, & in reliquis debet iudicare condemnando, vel absolvendo, aut reformando, aut declarando, prout iustitia & iura partium exigunt, & ita servatur, quia in hoc non sunt præscripta verba formula, sed sufficit quæcumque æquipollentia.

Nonquid etiam, si pars pluries appellaverit, vel plura sine gravamina, iudex appellacionis possit simpliciter pronuntiare, bene, vel male appellatum, non verò debeat pronuntiare, & dicere, in omnibus & per omnia bene, seu male appellatum, vel pronuntiare sigillationem super qualibet appellacione.

Respondetur, quod debet pronuntiare ista ultimis modis, & non simpliciter, alias perperam iudicatur.

dicatur, Rebuff. tract. de appell. art. 22. glof. 2. nu. 21. & 22. tom. 3. fol. 534. & 535.

Adverte tamen, quod ex iudex appellacionis, & vis reformare sententiam iudicis à quo, quia debes quantum potes consulere honori, & famæ iudicis à quo sine damno parium, argumentis textus in cap. 59. vt debilius de appell. & idem, reformando, impetigando, seu revocando illius sententiam, debes exprimere causas, quibus moueris ad reformandum. Papien. in pract. in form. appell. a sent. diffinit. glof. causis & rationibus, nu. 1. fol. 416. quia debet iudex appellacionis declarare, quod reformatur, seu reuocatur illius sententiam ex nouis productis, vel deductis, & probatis coram ipso iudice appellacionis, si ita sit, vt bene considerari Franch. in d. cap. vt debilius. sub num. 6. de appell. & Rebuff. d. art. 12. glof. vna. num. 29. tom. 3. fol. 514. & hoc est conclusio communis, quod ego vidi seruata a bonis iudicibus, & qui aliter se habent non sunt laudandi.

Rationibus conclusionis est, quia iudex ratione iurisdictionis dicitur esse in dignitate, & ratione dignitatis lex semper præsumit pro ipso iudice: unde præsumitur pro eius sententia, & pro omnibus gestis ab eo, Franch. ubi supra, & consequenter debet exprimi causa, stante hac presumptione.

Restringe eandem communem conclusionem, vt non procedat, quando iudex appellacionis confirmat sententiam iudicis, quia tunc non teneretur causas exprimere, Addition. ad pract. Papien. in d. glof. causis & rationibus. in prima addit. fol. 417. & ratio est eadem, quia ex ipsa confirmatione consilium est iudicis honori, prout neque tenetur exprimere, quando infirmat ex primis actibus, quia tunc non potest haberi ratio de honore iudicis, Felyn. in cap. 10. cum iohannes. nu. 16. in fine de fid. instr.

VNDECIMUM dubium, An iudex appellacionis possit confirmare sententiam nullam, pronuntians super negotio, & causa principalia.

Respondetur, constituendo regulam, quod potest. Bar. in l. 9. si expressim. num. 14. in hac, & num. 15. ff. de appell. & relati. & in l. 4. si vt proponis. num. 3. in fine, & num. 4. C. quom. & quand. iud. & Paul. de castro in l. 12. si constat. sub nu. 1. ff. de appell. & relati. dicens, quod appellacio deuoluit totam causam ad superiorem, Alex. conf. 79. propositis verbis. num. 3. lib. 2. Abb. conf. 97. aningam. num.

mentis libet de quod sententia nulla, dummodo sit iusta possit confirmari, scribunt Celsus Graff. decil. 9. alias 37. opponebatur. num. 1. t. de caus. post. & prop. fol. 52. Viot. tract. nullit. rubr. vi. nu. 129. et. eni. etiam consilium. tom. 4. fol. vlt. dicens, quod præsuppositum quod sententia prima foret nulla, puta quia est lata absq. citatione, vel in die feriato, si tamen, inquit, constaret, eandem quoad causæ merita in se iustitiā continere, poterit à iudice appellationis, seu oullia in parte, vel in toto quoad merita, & negotiū principale cōfirmari, vel reformari. Gail. in par. & obseru. lib. 1. obseru. 84. sub nu. 3. & 4. Raguinell. in d. de appell. §. 11. glof. 1. cap. 1. num. 35. & hanc esse communem \* opin. testatur, & sequuntur Alex. conf. 122. visio themate. nu. 2. vers. ad quod ostendendum. lib. 5. Rap. fo. l. 14. quod iussit, sub nu. 69. lib. vltima fuit opinio, si. de re iudic. & Hier. Gabr. in conf. 49. si sententia vltima. num. 4. in fine, & num. 5. lib. 1. & esse communem \* opin. quod iudex appellationis, quando sibi constet de iustitia sententiz, quæ est oulla ex parte actoris, quia acta sunt inualide gesta, possit illam non solum reformare, sed etiam confirmare, testatur & sequitur Put. decil. 60. in causa messanen. lib. 3. & hanc pro conclusione ponit Paul. Gnan. theor. 17. in princ. & receptissimam testatur ibidem num. 1. & quod iudex appellationis possit sine dubio confirmare, & reformare sententiam nullam, scribit Alex. conf. 53. quæritur an sit ante. num. 1. lib. 5. & loquendo de sententia nulla ob præsumptum iuramentum calumniz, scripsi lib. preced. cap. 1. num. 90. & quod appellatio à sententia nulla de iur. cognitionem causæ ad iudicem appellationis adeo, quod possit pronuntiare non solum super oullitate, & validitate appellationis, sed possit etiam pronuntiare super iustitia, vel iniustitia & confirmare, seu reformare sententiam, scribit Alex. quem reulit & sequitur Iam infra q. 17. iunit. 19. sub num. 10. vers. secundum effectus.

- 115 EXTENDE I. hanc regulam, vi habeat locum etiam si sententia esset nulla ex defectu iurisdictionis, vi puta, quia sit lata à iudice incompetenti, quia nihilominus sententia iudicis appellationis confirmantis illam est valida, & nisi ab ista confirmatoria appellatur, transit in rem iudicatam, & dabit robur primæ sententiz adeo quod contra eam nihil dici poterit, si eius executio

petatur, Alex. conf. 211. visio themate. nu. 1. & seqq. lib. 5. Vant. tract. nullit. rubr. vlt. sub num. 132. tom. 4. fol. vlt. Achil. de Graff. decil. 4. alias 116. iententia confirmans. de lenz. & re iud. fol. 99. Praxis Curie Archiepisc. Neap. cap. 70. not. 7. num. 16. & hanc esse communem opin. \* refert, & sequitur Paul. Granus. theor. 17. sub nu. 2. vers. & in speciem quæm refert, & sequitur Raguinell. in d. de appell. §. 11. glof. 1. cap. 1. num. 35. in fine, & h. ipsi d. cap. 1. sub num. 91. extens. 2.

Contia hanc extensionem i quod enim iudex appellationis non possit confirmare sententiam nullam ex defectu iurisdictionis, tenent Guid. Pap. decil. 294. quæritur vtrum sententia quæ nulla est. num. 1. & 1. Paul. conf. 107. non obstat. num. 8. in fine lib. 4. Ciuet. conf. 270. in causa communis, & alij, quos citat, sed non sequitur Paul. Gnanus. d. theor. 17. num. 2. vers. contrarium.

Huic opinioni contrariæ respondet quod habet communem opin. in contrarium, quauet & communis, & veniorem testatur Granus. d. theor. 17. num. 2. in fine.

Contra eandem extensionem opponitur, quia licet lex, seu statutum prohibeat, dirē, seu excipi de nullitate, tamen nunquam censetur exclusa nullitas, potestatem ex defectu iurisdictionis. Card. Alex. Alci. Gabr. & alij, quos reulit & sequatur sum infra, quæst. 19. item. 1. concl. 6. num. 58. ergo nullus ex defectu iurisdictionis debet adhuc posse opponi.

Huic oppositioni respondet Alex. d. conf. 111. num. 3. quod fallit quando talis sententia fuit confirmata, & à sententia confirmante non fuit appellatum.

#### 116 RETENTA ergo extensione.

INFERO quod ubi sententia nulla, ex defectu iurisdictionis fuit confirmata à iudice competenti, & à confirmatoria non fuerit appellatum, non poterit amplius dici de nullitate sententiz cōfirmata, Paul. Gnanus. d. theor. 17. num. 5. quare non poterit amplius opponi de incompetencia primi iudicis, Raguinell. tract. de appell. §. 11. glof. 1. cap. 1. num. 59.

- 117 EXTENDE II. confirmando primam, vi procedat etiam si vitium nullitatis non sit remissibile à parte, quia iudex appellationis potest confirmare sententiam nullam, etiam si vitium non sit remissibile à partibus, vt, reprobatā distinctione Cardinalis, &

Ita, & Decij, scribitur Achil. de Graf. decis. 4. alias 216. sententia confirmans, num. 2. de feri. & re iud. fol. 99. & Hec. Gabr. conf. 49. si sententia ultima, sub num. 5. lib. 1. quem etiam refert & sequitur Paul. Granus, theore. 17. ampl. 3. num. 8.

118. EXTENDE III. declarando vi iudex appellacionis possit expresse confirmare sententiam nullam, dummodo sententia quam confirmat, non habeat expresse revocem, & haberi vim ex secunda sententia, non ex prima, Bar. in l. 1. in fine, C. quan. pronoc. non est necess. de dummodo in l. 1. c. 1. qua iudex appellacionis confirmat, cesset causa nulli ari sententia confirmata, vide infra num. 141.

119. EXTENDE IV. vi habeat locum, quando vitium esset in sententia, quia sententia etiam nulla possit confirmari quando consistat de iustitia illius, A. M. Papaz. in addit. ad Rot. decis. 2. alias 33. quando, num. 39. de rescrip. in nou. & quod, si defectus est in ipsa sententia, seu in immediatis concernentibus ipsam sententiam, tunc iudex appellacionis possit per suam sententiam confirmare eiusmodi sententiam nullam, scribit Paul. Granus, theore. 17. num. 9. & potest ex sequentibus exemplis & quod possit sententiam reformare, testatur & sequitur esse communem. opin. Alex. conf. 79. prospectis verbis, num. 1. lib. 2. quem refert & sequitur Rol. à Vall. conf. 41. primo quidem, sub num. 39. ver. sed vterius, & num. 40. lib. 1.

120. EXEMPLIFICA I. istas extensiones, quando sententia est nulla eo, quod est lata in die feriato; vel parte non citata, nam iudex appellacionis potest, consulto sibi de bono iuri in negotio principali, esse confirmare, professendo ipse sententiam die iuridico, & parte citata, Franch. in cap. 63. dilecto, q. 41. sub num. 94. versus finem, de appell. Alex. conf. 53. queritur an stante, sub num. 2. lib. 5. Vant. 122. nulli ubi, vi. num. 129. verferit etiam consilium, tom. 4. fol. vlt. & Ruginel. tract. de appell. §. 1. glof. 1. cap. 1. sub num. 35. ver. etiam si sententia, & ver. vel nulla, & quod sententia nulla ex defectu ordinis iudicij, quia fuit lata in die feriato, seu alio respectu, possit confirmari in causa appellacionis, scribit Abb. in conf. 97. attingam, num. 1. lib. 1. & quod semen in nulla ex defectu citationis possit confirmari in causa appellacionis, refert Paul. Granus, theore. 17. num. 3. & num. 9. ubi idem dicit de sen-

tentia, queritur iam, iudice non sedente pro tribunali, vel de nocturno omnino quod scripsi infra quest. 19. rem. 1. concl. 6. in fine, num. 124.

Ratio est, quia causa nullitatis primæ sententia confirmata cessat in ista secunda sententia confirmante, Franch. ubi supra.

121. EXEMPLIFICA II. in processu & sententia, qui post legitimam recusacionem fuit nulla, quia nullo minus, dummodo sententia sit iusta, poterit confirmari, vi, testando de comune opinione, scribit Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 6. de attent. post recusat. iudic. num. 53. tom. 5. fol. 341. quem refert & sequitur Paul. Granus, theore. 17. lib. num. 1.

122. EXTENDE V. vi habeat locum etiam in iudice nullitatis, quia is etiam potest non solum pronuntiare super nullitate, sed potest etiam sententiam super causa principali, Bar. in l. 1. 9. expressum, sub num. 14. versus finem, ibi, sed si simpliciter, & de appell. & relat. & quod nullitas principaliter intentata devolvat totam causam, & negotium principale ad superiorem, coram quo est deducta nullitas, scribit Franch. in cap. 63. dilecto, q. 10. ver. circa primum, num. 24. de appell. nam sicut appellatio devolvit totam causam ad superiorem, vi possit sententiam reformare etiam ex nova causa facta etiam causa nullitatis devolvit totam causam ad superiorem, vi possit primam sententiam reformare, Bar. in d. l. 1. expressum, num. 14. in fine, & num. 15. Alex. conf. 79. prospectis verbis, num. 2. lib. 2. Abb. Felyn. & Tirac. quos retuli & sequutus sum infra q. 19. reu. 1. com. l. 6. num. 109. & quod causa nullitatis devolvat causam iniquitatis, scribit Papen. in pract. in sum. appell. à sent. distin. in glof. fuisse & esse, sub nu. 8. fol. 410. & quod sententia nulla quoad merita cause possit confirmari à iudice nullitatis est communis Doctorem opinio, quam refert & sequitur Vant. 122. nulli, rubr. vi. num. 122. tom. 4. fol. vlt. & esse magis communem. opin. quod iudex nullitatis possit confirmare sententiam nullam, refert & sequitur Paul. Granus, theore. 17. ampl. 2. num. 7. & quod causa nullitatis non operetur effectum suspensivum, nisi volente parte, cui negotij cognitio prejudicaret, scribit Vestr. in prax. lib. 8. cap. 1. num. 15. fol. 232.

123. DECLARA hanc extensionem ad vsum praxidum loquar de nullitate principalis.

capitaliter intentata, & ut habeat locum etiam  
superiore, qui possit adiri per viam querelæ,  
quare index appellationum, & qualis est Ar-  
chiepiscopus, qui non potest adiri per viam  
querelæ, sed solum per viam appellationis,  
non potest cognoscere de causa nullitatis  
principaliter intentata, prout in isto appella-  
tionis articulo, vide infra q. 19. rem. 1. con-  
cl. 6. nam. 85. & 86.

314 **DECLARA II.** obiter ut hæc nulli-  
tas possit intentari etiam coram eodem iudi-  
ce, qui sententiam ipsam nullam talis, vide  
infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 73. & 108.

315 **EXTENDE VI.** explicando ulterius  
precedentem, ut tunc prout potest cogno-  
scere de causa principali, & reformare sen-  
tentiam, quando dicens de nullitate senten-  
tiæ, seu processus peti in libello, sententiam  
declari nullam, & in melius reformari,  
quia tunc iudex nullitatis poterit cognosce-  
re super causa principali, & reformare sen-  
tentiam eo, quia super hoc est aditus, Franch.  
in cap. 63. dilecto. q. 10. sub num. 24. vers.  
sed adverte quia bal. de appell. & Rip. in li.  
14. quod iudic. sub no. 69. ibi. si em intelligit  
iudex re iud. ubi tamen male videtur intelli-  
xisse Franchium: & ita, formata aliter que-  
stione, & recensendo varia motiva, & opi-  
niones, scribis brevis verbis Bald. in l. rale  
pactum. §. qui provocavit. li. 1. q. 14. sub  
num. 13. ibi. fol. aut est petum hoc solum:  
Et de pact. fol. 141. citatur simpliciter à  
Franch. ubi supra.

316 **SVBEXTENDE** hanc extensionem,  
ut procedat quando peto principaliter, sen-  
tentiam ferri de nouo, quia prima sibi nul-  
la: hoc enim casu nullitas cognoscitur inci-  
denter, & super hoc incidenti non est neces-  
se, quod pronuntietur nulla, Bar. in l. 4. si ut  
proponis. in fine sub num. 6. C. quom. &  
quand. index. & alij. quos retuli, & sequen-  
tes sum infra q. 19. rem. 1. concl. 6. sub  
num. 113. vers. fecus. ubi videas.

317 **RESTRINGE I.** per oppositum eandem  
regulam, & punctualiter hanc sextam ex-  
tensionem, ut non procedat, quando libellus  
fundatur simpliciter super nullitate, & pe-  
tatur simpliciter, pronuntiare sententiam  
nullam, quia tunc iudex nullitatis non ac-  
quisit jurisdictionem super negotio princi-  
pali eo, quia non est super hoc aditus, nec  
est hoc petum, Bald. & Franch. in locis su-  
pra proxime citatis, & quod si quis petat  
sententiam principaliter pronuntiare nullam

esse, tunc super hoc debeat primo pronun-  
tari esse, vel non esse nullam, si ribunt Bar.  
in l. 4. si ut proponis. versus finem sub num.  
6. ibi. dixi quod debeat. C. quom. & quand.  
ind. Crauet. conf. 270. in causa communica-  
tis. in fine, vers. quom. possio. Vaut. tract.  
nullit. rubr. quonies & intra quod tempus  
de nullitate &c. num. 11. tom. 4. fol. 384. &  
Paul. Granus. theor. 17. num. 30. & quod  
iudex appellationis, confirmando sententiam  
nullam, faciat iniusticiam isto casu, quando  
pari coram eo opposuit de nullitatibus no-  
toriè apparentibus ex actis, seu inspectis, pro-  
nuntiare omnino super nullitate, scribit Carl.  
de Grass. decif. 9. alias 37. opponatur.  
num. 8. & 12. de can. pos. & puer. fol. 32.  
& decif. 11. alias. 104. nullitas. num. 2. & 3.  
de sent. & re iud. fol. 149. quæ decifio ha-  
betur etiam in Rot. diuersi. decif. 361. par. 1.  
Ruguel. tract. de appell. §. 11. gl. 1. cap. 1.  
sub num. 36. vers. tertio limita. & quod sen-  
tentia nulla ob non præstitum iuramentum  
calumniam non possit confirmari, parte oppo-  
nente, tenet lino. quam retuli, & sequentes  
sum lib. præced. cap. 1. sub num. 97. vers.  
restringe primo. & quod de iure, si nullita-  
tes sint in actis, & pars petat eas reuocari, &  
resit expensas, debeat tunc nullitates tolli,  
& declarari, & pronuntiare super expen-  
sis reuocandis, scribit Par. decif. 72. in causa  
messana. num. 2. & 3. lib. 3. & quod causa  
nullitatis sit prejudicialis, & ideo de ea  
priusquam de negotio principali cognoscen-  
dum sit, scribit Vant. dubit. quonies, & in-  
tra quod tempus. sub num. 11. & quod im-  
pediat liti contestationem, & ante litem  
contestatorem opponi possit, scribit Rot. decif.  
2. alias 115. nota quod causa nullitatis. de  
litis contest. in autiq. & decif. 8. alias 107.  
nota quod ubi aliquis. num. 2. de restit. fol.  
in autiq. & quod propterea, pendente causa  
nullitatis, non currant fatale appellationis,  
retuli & sequentes sum infra q. 15. artic. 3.  
num. 91. sub ill. 3. & quod causa nullitatis  
operetur effectum suspensum in negotio  
principali, volente parte, sentit Vestrin præci-  
lib. 8. cap. 1. num. 15. fol. 231. quem retuli,  
& sequentes sum supra num. 121. exten. 5. &  
quod index, aditus super nullitate, debeat  
prius cognoscere, & pronuntiare super nul-  
litate, tanquam super iudicio principaliter  
intentato, & postea super meritis cause  
principalis, scribunt Bar. Bald. Card. Alex.  
Vestri. & Lancel. quos retuli, & sequentes

De sum

sem infra q. 29. rem. 2. concl. 6. num. 117.

Confirmatur hæc restrictio, quia in casu opposito, si in appellatione sit expresse reseruata nullitas, non potest iudex de ea cognoscere, quia ferret sententiam non conformem libello, Alex. cons. 59. visio titulo. num. 10. verbi. sed quando lib. 4.

128 **AMPLIA I.** hanc restrictionem, ut etiam sententia iudicis appellationis confirmatoria sententiae nulla decurrit nulla, quia habet insuperatam notoriam ex actis, Cq. de Grass. decif. 9. alias 37. opponitur. num. 8. & 12. de caus. poss. & propriet. fol. 52. quem refert, & requirit Paul. Granut. theor. 17. sub num. 10. & reruli, & sequitur suam d. cap. 1. sub num. 91. verbi. extendendo hanc.

129 **AMPLIA II.** ut procedat etiam si nullitas haberet in se euidenstem calumniam; & mouer, quia licet iudex possit spernere exceptionem, quam vehementer suspicatur opponi causa moranda litis, & licet ille appelleret, nihilominus non irritabitur sententia, si exceptio opponeretur calumniose, Innoc. in cap. 7. post electionem. num. 3. in verbo. quæ institutio. de concess. preben. Balin. l. 2. peremptorias. col. 6. in fine. not. 4. num. 42. C. sent. tescin. non poss. Anchar. cons. 158. ex narratis. col. penult. sub num. 19. ubi ubi iudex. cap. 9. Dec. in c. licet causam. not. 6. nu. 42. de probat. Marf. in pract. crim. 5. opportunit. num. 27. in fine. & 88. & sing. 686. calumniose petita. & io. Redim. tractat. de maiest. princ. seu in ptinc. Infit. imperatoris dec. verbi. sed etiam per legitimos tramines. & c. nu. 135. & 137. tom. 1. 6. fol. 165. licet pariter euidens calunia habeatur loco libelli inepti, Par. de Put. tract. de synd. in verbo. iudex. num. 16. rom. 7. fol. 176. & Vann. tract. nullit. rubr. de nullit. ex d. sec. process. & c. num. 13. in fine verbi. nota etiam. rom. 4. fol. 174. & libellus ineptus rejiciatur: & hoc dummodo non agatur de prauitatem irreparabili, Marf. d. singul. 686. verbi. si nem.

130 Tamen non sequitur ex hoc, quod possit cognoscere de negotio principali, super quo non acquiritur iurisdictionem per ea, quæ dixi supra num. 127. restrict. prima.

131 **AMPLIA III.** ut procedat etiam in Causa Romana, & etiam quod nullitas inuentata non sit ex illis tribus, quia nihilominus dico, quod iudex, si sit aditus super nullitate, non potest confirmare sententiam

alias iustam; & ratio est eadem, quia non acquiritur iurisdictione super negotio principali: & quod dicit lib. practed. cap. 1. sub num. 91. verbi. subrestringit. intelligitur quando iudex non sit simpliciter aditus super nullitate, licet hæc intelligentia non bene sibi colligatur.

132 **AMPLIA IV.** ut maxime procedat quando rescriptum, seu commissio mandaret, ut prius procederetur super nullitate. Pur. decif. 60. in causa messanen. num. 1. lib. 3. & Paul. Granut. theor. 17. num. 12. limit. 2.

133 **DECLARA** eandem primam restrictionem, ut idem iudex, cognita nullitate, possit deinde aggredi, & cognoscere de negotio principali, quia causa nullitatis deuoluit etiam causam iniquitatis, ut reuli, & sequitur sum supra exten. 5. num. 122. & ratio est in promptu, ut euitetur circuitus.

134 Verum; an isto casu debeant coram iudice, qui pronuntiat sententiam nullam, remoueri acta, vel potius debeat iudicare ex eisdem actis; distingue: Aut omnia acta sunt nulla, ut puta quia litigatum est cum minore sine curatore: & debent omnia reintegrari: Aut nullitas est solum in sententia, ut puta, quia est hora die feriata, & tunc iudicabit ex eisdem actis: Aut nullitas consistit in quadam parte actorum, usque ad sententiam, ut puta quia reus decessit post litam contestatam, & processum est contra mortuum usque ad sententiam; & tunc omnia acta à die, quo reus est mortuus, & sententia sunt nulla, & ideo omnia ista acta, quæ sunt nulla, debent rescribi, seu rescindi, ut declarat Bar. in l. 4. si ut proponis. num. 5. C. quom. & quan. iud. quem referunt & sequitur Papien. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gl. fuisse & esse. num. 9. verbi. superest. fol. 410. Crauer. cōf. 270. in causa commissalis. sub nu. 7. verbi. sed præmissis. & Vestr. in prax. lib. 8. cap. 1. in fine sub nu. 16. fol. 137. & adde, quæ scripsi infra q. 17. limit. 19. num. 1. verbi. tenetur effectus.

135 **RESTRINGE II.** ut non procedat quando nullitas surgit ex fundamento iudicij, puta quia libellus seu processus sit ineptus, tunc enim iudex habet simpliciter pronuntiare sententiam, & processum nullum, quia reformare, seu aliter validare non posset, etiam si nullitas sit deuoluta per viam appellationis, Franch. in cap. 63. dilectio. q. 10. num. 24. in fine, verbi. postremo adde. de appell.



appell. Bell. in cap. 9. in litteris sub omni, 51. declar. 5. de off. de potest. iud. deleg. & quod iudex appellacionis non possit supplere defectum iudicis à quo, quando processus est incipit, & cenerat cassare sententiam, scribit Bal. in l. a. q. 1. num. 18. C. de reclin. ardu. & quod iudex appellacionis non habeat reformare sententiam nullam, quando nullitas procedit ex defectu processus in substantialibus, scribit Dec. in conf. 483. pro resolutione litis. nu. 8. Van. tract. nullit. sub. de nullit. ex defectu process. nu. 7. & sub nu. 52. vers. & de isto defectu. tom. 4. fol. 414. Vel. in prax. lib. 8. cap. 1. sub nu. 15. fol. 231. Hier. Gabr. conf. 49. si sententia victima sub omni 5. lib. 1. & Paul. Granut. theor. 17. num. 11. & 12. vers. ideoq. inferitur, & vers. licet etiam & de opin. communi testatur, & sequuntur Alex. conf. 79. propositis verbis. num. 1. lib. 1. vbi testando de comm. opinione, scribit sententiam nullam posse reformari, si nullitas, seu defectus concernit ipsam sententiam, secus si concernit reliqua substantialia processus, ut aperius declarat. num. 3. ibi. et verum. Nat. conf. 138. marginis. num. 10. ibi. & Rugin. tract. de appell. 5. tit. 6. cap. 1. sub nu. 36. vers. quanto lenitate, & quod si nos teneamus, sententiam laram, omnia termino ad producendum omnia, esse nullam ipso iure, tunc talis sententia non potest confirmari, Videat. sententia in punto iuris A. M. Papæ. in addit. ad Ronderis. alias 35. quando. sub nu. 38. de 39. in medio num. 37. de rescrip. in nou. dicens, sententiam nullam posse confirmari, si vitium esset tantum in sententia, & non in processu.

136 EXTENDE, hanc restrictionem, ut iudex appellacionis isto casu, etiam non suspensio negotio, & etiam parte non opponente, non possit sententiam reformare, Vel. de lib. 2. cap. 1. sub nu. 1. 5. tit. 6. cap. 1. sub nu. 36.

Ratio huius restrictionis est, quia idem vitium nullitatis discretur esse in sententia, & in processu, Hier. Gabr. d. conf. 49. num. 5. & de March. tract. de comm. par. ad. de comm. in nou. nullit. cap. 1. esp. 3. sub nu. 94. fol. 393. in secundis appellacionibus, referens ex signatura, primam sententiam ipso iure nullam non posse confirmari in causa appellacionis, cum idem esset error in sententia, sententia, quæ est ap. prin. ad. de nullit. in nou.

137 SVB RESTRICT. in nou. declar. 420 restrictionem, ut non procedat, quando

do coram iudice appellacionis renouentur acta substantialia, & sicut nouus, & ap. processus, quia tunc posset confirmare sententiam nullam iudicis à quo, si sit iusta, quoad merita cause: & inuocare ad hanc restrictionem, quia in simili dicimus, quod licet iudex appellacionis non possit confirmare sententiam, quæ sit nulli eò, quod sit lata post peremptam instantiam, ut retuli & sequutus sum infra restr. 5. num. 144. tamen, si renouentur acta, potest illam confirmare, ut retuli & sequutus sum ibidem. num. 145. in declaratione.

Confirmatur primo hæc restrictio, quia iudex, cui causa committitur de nouo, non debet iudicare ex eisdem actis, quando acta sunt nullas: nam quandoque defectus, ex quo sententia est nulla, respicit vniuersitates actarum, sicut sententiam, ut puta si litigium est cum minore non habente curatorem, & tunc omnia acta debent renouari. Quandoque causa nullitas respicit solum sententiam, ut puta, quia est lata die feriato, & tunc iudicabitur ex eisdem actis: Quandoque est talis defectus, qui respicit sententiam, & partem actorum, ut puta quia reus decreuit post litem contestatam, & processum est contra mortuum, siue ad sententiam, & tunc sententia, & omnia acta à die, qua reus est mortuus, sunt nulla, & ideo omnia, quæ sunt nulla, debent rescindi, seu rescindi, ut retuli, & sequutus sum supra num. 34.

Confirmatur secundo, quia secundus iudex potest confirmare sententiam nullam, primo iudicis, quando causa, inferens nullitatem primæ sententiae, cessat in secundæ sententia confirmatoria, ut retuli, & sequutus sum infra restr. 4. num. 143. sed cautela inferens nullitatem primæ sententiae est, quia non adeest fundamentum, super quo sententia potuerit ferri, ut in l. 4. quod iussit. num. 69. in fine vers. tertio intelligi. si. de re iud. & ista causa nullitatis cessat in sententia confirmatoria, quia renouantur idem processus, ergo potest confirmare.

Contra istam restrictionem, quod enim adhuc iudex appellacionis non possit confirmare sententiam nullam: adducitur, quia etiam si iudex appellacionis seruaret omnes terminos, nihilominus non potest confirmare sententiam, quæ esset nulla ex omissione aliquis terminus. Ant. M. Papæ. in addit. ad Ronderis. a. alias 33. quando. num. 37. 38. & 39. de rescrip. in nou. dicens, quod omni.

De d. suo ter.

sio termini ad producendum omnia visum  
processum, & sententiam, & ideo, inquit, si  
teneamus ex omissione dicti termini senten-  
tiam esse nullam ipso iure? Auditor tertie  
instaurit non potest eam confirmare, quam-  
vis ipse seruet omnes terminos.

Non recedas a subiectione.

Non obstant adducta contra eamdem con-  
tariam opinionem, nimirum, quod, seruando  
omnes terminos, possit eam confirmare. &  
vii quior sequitur A.M. Papaz, vbi supra.

- 138 **DECLARA** istam subiectionem  
ad vnum praxis, vt possit praticari solum  
coram superiore, qui adetur per viam que-  
relæ, seu nullitas sit simpliciter, & non habeat  
iurisdictionem limitatam, quia in superior,  
qui non habet iurisdictionem limitatam, po-  
test cognoscere de nullitate, & de nouo pro-  
nuuntiare iuxta ea, quæ retuli, & sequens  
sum infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 85. de-  
clar. 7. secus est si sit superior, qui possit pñari  
solum per viam appellationis, quia is, si pro-  
cessus, vel libellus, seu modus agendi sit  
improbus, non potest nisi cassare sententiam,  
reseruato iure apud agendi, teste Franchi.  
quem retuli, & sequens sum supra artic. 3.  
declar. 1. num. 14. quare Archiepiscopus,  
quia habet limitatam iurisdictionem in causis  
appellationis, non potest cognoscere de nulli-  
tate, vide infra q. 19. rem. 1. concl. 6. nu. 86.

- 139 **SVBRESTRINGE** IL. eandem  
restrictionem, vt non procedat, quando ex  
aliqua parte actorum deprehenderetur con-  
fessio aduersarij, quia tunc iudex appella-  
tionis possit confirmare sententiam quan-  
tuis nullam, iuxta contra ipsum aduersarij  
& mouer, quia confessio facit omnes defe-  
ctus, & nullitates processus, Innoc. & alij in  
cap. 24. qualiter & quando. il. secundo, do ac-  
cul. Bar. in l. 5. si confessus. num. 1. ff. de cu-  
stod. & exhib. reor. Alex. conf. 19. circa pri-  
mum, num. 31. & 6. lib. 7. Neuz. conf. 18. in  
causa nobilis esusidici, num. 7. Bec. conf. 70.  
executio. no. 1. & 9. versus finem, lib. 1. Affli-  
decis. 372. sub lata. num. 7. & 8. Mathesi.  
sing. 53. nota vltim. Card. Alex. in cap. 63.  
distict. num. 6. ibi. ino plus de appell. Ang.  
tract. de malefic. in verbo. qui dñs iudex v/  
dñs quod dicti inquisiti. no. 31. Herculan. tract.  
de negat. probat. vers. dñd decimas modus.  
sub no. 196. tom. 4. fol. 32. Vane. tract. nullis.  
rub. vlt. num. 116. vers. postremo generali-  
ter. cod. tom. 4. fol. vlt. Grat. in anno. ad  
parr. Vestrilib. 5. cap. 16. num. 10. Prosp. Fa-

rin. in qq. crim. q. 22. num. 34. lib. 1. Ma-  
scar. tract. de probat. conclus. 344. num. 4.  
lib. 1. Mancini. tract. de confess. cap. 1. num.  
10. vers. purgat. & scripti supra lib. 1. cap.  
97. sub num. 1. 6. vers. quinto ex eo. & de  
commun. oplo. testantur Iaf. in l. 83. inter  
supulaneum. S. lictum. num. 11. ff. de verb.  
oblig. & alij, quos referat, & sequitur Clar.  
& Nam. Carr. quos citauit, & sequens sum  
supra lib. 1. cap. 76. num. 9. versus finem,  
vers. si in secunda, & ex hac communi  
opin. firmat regulam, & ampliando exornat  
Prosp. Fa. in qq. crim. tit. de reo confess. &  
conuict. q. 81. num. 66. & seqq. de qua etiã  
ampliando, & limitando in ipsi aliqua infra  
q. 19. rem. 1. concl. 6. em. enl. 8. num. 63. &  
seqq. & quod ex confessione possit ferri sen-  
tentia, non obstante inceptitudine processus,  
refert, & sequitur Alex. Sicut. in practi-  
iudic. cap. 19. num. 49. quicquid in contri-  
dium consulerit Ang. per eum citatus ibi-  
dem sub num. 50. & 51.

Ratio est, quia confessio inducit noticiã,

& in octoris ordo est non seruare ordinem.

- 140 **DECLARA** istam subiectionem,  
vt procedat in confessione vera, secus in ficta,  
quia confessio ficta non facit defectus pro-  
cessus, & in hoc differt confessio vera à con-  
fessione ficta, vt retuli, & sequens sum supra  
lib. 1. cap. 97. sub num. 1. 6. vers. quinto ex eo.  
& lib. preced. cap. 7. num. 516. vbi videas.

- 141 **RESFRINGE** IL. vt nō procedat  
quando esset expressus error in sententiã, quia  
iunc iudex appellationis non potest eam  
confirmare, & confirmando, utraque esset  
nulla, Bar. in l. 1. sub num. 9. ibi. breuiter vi-  
detur mihi, & in fine vum. 31. C. quan. pro-  
uoc. non est nec. Franchi. in cap. 63. distict.  
q. 41. num. 94. & 95. de appell. Alex. conf.  
79. prospectus. verbi. num. 4. lib. 1. Lic. Por.  
in practi. cap. lib. 6. cap. 1. num. 40. vers. hæc  
ego intelligo. Paul. Granus. theorema. 17. sub  
nu. 1. 4. vers. sed quid dicat de Sard. conf. 160.  
in reuol. nu. 76. lib. 4. & cūmoniter omnes.

Ratio secundum Bar. & alios est, quia es-  
set error in secunda, sicut in prima: nam con-  
firmatoria refert se ad confirmatam, & con-  
sequenter error, qui est in confirmatio. est in  
confirmatoria, Alex. vbi supra.

- 142 **DECLARA** hanc restrictionem, vt  
error expressus, qui facit nullam tam ipsam  
sententiam, in qua est expressus, quam sen-  
tentiam confirmatam, debeat esse talis, vt  
oculo corporali legatur in ipsa sententia.

& con.

de non fufficit, quod ex mente comprehen-  
darur. Alex. conf. 79. propectis. num. 5. & 6.  
lib. 2. ubi habes optimum exemplum in casu,  
quo ipse consuluit.

143 **RESTRINGE** IV. ut non procedat  
quando causa, inficiens nullitatem primæ  
sententiæ, non cessat respectu sententiæ con-  
firmatorie, quam profert iudex appellatio-  
nis, quia tunc etiam confirmatoria efficitur nul-  
la. Franch. in cap. 63. dilecto. q. 4. num. 94.  
de appell. Secus est quando illa causa nulli-  
tatis cessat in sententia confirmatoria,  
quia tunc potest iudex appellationis con-  
firmare sententiam nullam, Franch. ubi  
supra, & declaravi infra art. 2. conclus.  
4. sub num. 195. & 196. vers. extende. ubi vi-  
deas intelligentiam, et exempla huius restri-  
ctionis, ne mutari ex hic repetam.

144 **RESTRINGE** V. ut non habeat  
locum in sententia, quæ est nulla eo, quod  
est lata post peremptam instantiam, quia  
iudex appellationis non potest illam confir-  
mare, Crauet. conf. 270. in causa communi-  
tatis. sub nu. 7. vers. sed præmissis. Paul. Gra-  
nat. theor. 17. num. 16. vers. sed nunquid de  
& Ruginel. tract. de appell. §. 12. glof. 1. cap.  
1. sub num. 36. limit. 1.

Contra hanc restrictionem tenet Alex.  
conf. 182. in causa & lite. num. 14. & 15. vers.  
tertio respondeo. lib. 6. dum sustinendo sen-  
tentiam latam post tempus decreti, respon-  
det, quod iudex appellacionis si sibi constat  
de æquitate sententiæ, debet illam confirma-  
re, quamvis sit nulla.

145 **RETENTA** restrictione, quæ est vera,  
& Alexandro respondet Crauet. supra citatus.

**DECLARA** confirmando eandem re-  
strictionem, ut sit vera quando iudex appel-  
lationis, seu alius iudex iudicare, non tenen-  
tarius actis ordinato rijs, quia tunc talis sen-  
tentia esset nulla, ut ex Bar. Salyc. Alex. Iaf.  
& alijs retuli & sequutus sum infra q. 15.  
art. 21. num. 350. eo, quia deficeret substantia  
iudicii, ut declaravi eodem art. 21.  
num. 348. & ideo non potest iudicari ex  
eisdem actis, Franch. in cap. 63. dilecto. q.  
39. num. 90. de appell. & Granet. ubi supra.

Secus si renouarentur acta ordinato rijs,  
quia tunc potest confirmare sententiam la-  
tam post petemptam instantiam iuxta do-  
ctrinam, quam ex Bar. Alex. Manan. Soc. &  
alijs retuli & sequutus sum infra q. 15. art.  
12. num. 335. & ita, respondendo ad Alexan-  
dri, scribit Crauet. de conf. 270. vers. si

niè sub nu. 7. vers. quarto in terminis. in fine.

146 **RESTRINGE** VI. ut non proce-  
dat in sententia interlocutoria, quia, si sit  
nulla, non potest iudex appellacionis eam  
confirmare, Paul. conf. 207. non obstat. nu.  
15. lib. 4. Paul. Granat. theor. 17. num. 17.  
& Ruginel. tract. de appell. §. 12. glof. 1. cap.  
1. sub num. 36. vers. conclusio prædicta.

147 **RESTRINGE** VII. ut non proce-  
dat quando sententia nulla efficitur madata exe-  
cutioni, quia tunc non potest confirmari, ni-  
si prius reuocatis a reuocantia, Paul. Granat.  
theor. 17. num. 19. limit. 3. & Ruginel. tract.  
de appell. §. 12. glof. 1. cap. 1. num. 36. in fi-  
ne. vers. quoniam confirmari.

¶ **DUODECIMVM** dubium. Nun-  
quid iudex appellacionis possit confirmare,  
vel infirmare sententiam, quæ per desertio-  
nem causæ transiit in rem iudicatam.

Satisfeci huic dubio infra quest. 15. sub  
num. 102. & an possit infirmare, aliqua ha-  
bes infra in hac ead. quest. num. 194. & 196.

¶ **DECIMUMTERTIVM** dubiū.  
Vbi iudex appellacionis ab interlocutoria,  
pronuntiante confirmando, vel infirman-  
do intulit locutionem iudicis à quo, quis co-  
tam procedat in negotio principali?

Huic dubio satisfeci infra q. 17. limit. 47.  
memb. 3. num. 1. & seqq.

## ARTICVLVS. V.

148 **AD QVINTVM** articulum. An,  
pronuntiatio desertionis sit necessaria,  
& quis iudex debeat pronuntiare super re  
iudicata, seu desertione appellacionis: an iu-  
dex à quo, vel iudex ad quem.

Respondeo distinguendo duos casus.

Primus casus est, quando res iudicata,  
procedit à ploribus sententijs conformibus,  
incentibus rem iudicatam: & isto casu con-  
cludo, nullam procuratorem esse necessa-  
riam, sed iudex, qui profert ultimam senten-  
tiam, debet eam exequi, ut ex Bai. Vestr. &  
Mandos. entendendo, & restringendo retuli  
& sequutus sum infra art. 7. num. 162. &  
seqq. quia non requiritur pronuntiatio, nisi  
parte opponente non extaret tres conformes,  
& dato quod posset videri requiri aliquam  
pronuntiationem, dico quod sufficeret iacta  
pronuntiatio, quia iudex eo ipso, quod ex-  
equitur, intelligitur ordine intellectus pronun-  
tiare, ad effectum rem iudicatam.

149 **Secundus casus est, quando res iudicata**  
pro-

procedit à desertione causæ, & in isto con-  
cludo similiter non esse desertarium, quod  
procurator appellacionem esse desertam.  
Card. Alex. in cap. 8. ex ratione, sub num.  
44. versum contrarium de appell. ubi testa-  
tur de opin. communi, & loquitur generaliter  
& indefinitè, sed ego pro clariori intelligenti-  
a distinguo parvas tres species desertionis.

Prima desertio est, quando appellatio  
nullatenus fuit interposita, & ideo intentia  
transiit in rem iudicatam: & in ista deser-  
tione dico similiter, non esse necessarium,  
quod pronuntiatur super desertione, & ita  
cultabitur magnus circus, ut in casu se-  
quentis desertionis retuli & sequutus sum  
infra art. 7. rest. 3. um. 67. dato tamen,  
quod pronuntiatio esset necessaria, concludo  
indubitanter, pronuntiationem hanc spectare  
ad iudicem à quo, ut ex Vestr. & Mandos.  
retuli & sequutus sum infra art. 7. num. 166.  
quia iudex appellacionis non habet cogno-  
sitionem aliquantuli per viam appellacionis,  
& ideo, cessante appellacione, superius qua-  
ritur, an ipse possit cognoscere, & pronun-  
ciare, imò, cessante appellacione, deficit iudex  
ad quem.

150 Secunda desertio est, quando fuit inter-  
posita appellatio, sed tamen nec appellatus,  
nec appellatus vquam, fuit introductus. causam  
appellacionis coram iudice ad quem, & sic  
neque in terminis, scilicet assignatus homi-  
ne, id est, à iudice à quo, neque in termino  
assignato à iure fuit facta aliqua prosecutio:  
& concludo similiter, quod potest adiri iudex  
ad quem, & is debet pronuntiare appella-  
tionem esse desertam, Franch. in cap. 8. ex  
ratione, sub num. 67. versum quoad primum  
conclude, & Card. Alex. unum. 49. versum sexta  
est questio, de appell.

Verum, cum isto casu sit interposita ap-  
pellatio, concludo, posse etiam adiri iudicem  
ad quem, & peti quod pronuntiet appella-  
tionem desertam, & condemnat appellan-  
tem in expensis, Franch. d. num. 67. in fine, &  
Card. Alex. sub d. num. 49. ubi, tametsi etiam  
quando.

Adverte tamen, quod neque iudicis à  
quo, neque iudicis ad quem, pronuntiatio  
desertionis est necessaria secundum eundem  
Card. Alex. quem retuli & sequutus sum.  
in genere, & nec secundum de Felino, quod retuli  
& sequutus sum infra art. 7. num. 167. rest. 3.

151 Tertia desertio est, quando ad sit appel-  
lacionis, sive introducta, coram iudice ad

quem, in ista concludo, quod pronuntia-  
tio spectat ad iudicem ad quem, quia in ra-  
tione dictam appellacionem fuerit legitime im-  
positus, vel non, & consequenter in appellacio-  
ne desertam, vel non, debet cognoscere & pro-  
nuntiare super desertione, cum sit iudex  
semel aditus, Franch. in cap. 8. ex ratione, sub  
num. 67. versum quoad primum concludo. ibi.  
si vero causa fuerit introducta, & sub num. 69.  
versum septimo & ultimo quaritur de appella-

152 Confirmatur hæc conclusio, quia appella-  
tione datur pro causa, ut adeat iudicem ad  
quem, & petat in haberi iudici à quo, & de in-  
de coram eodem iudice ad quem prosecuatur  
causam appellacionis, & si opponatur de  
desertione, explicet de impedimentis, & petat  
restitutionem in integrum, & sic, iudex ad  
quem cognoscet, & poterit pronuntiare, ap-  
pellacionem non esse desertam, & revocare  
per viam attentatam executionem, quam se-  
cisses iudex à quo, & hanc esse viam cau-  
telam, & mentis tenendam in practica adverte-  
tus executionem, quam appellatus in causa  
desertæ appellacionis poterit coram iudice  
à quo, scribit Franch. in d. cap. 8. ex ratione,  
sub num. 100. versum dñm tamen facit col-  
laure penult. in fine, de appell.

153 Confirmatur secundo, quia si ex forma  
sunt tempora appellacionis prosecutæ  
esset nulla, ut putat, quia statim mandet  
causam appellacionis expediri infra triginta  
dies utiles, tunc licet causa appellacionis ob  
non prosecutionem appellacionem elaboratur  
desertam, tamen sententia non potest mandari  
executioni, nisi prius pronuntiati sit, ap-  
pellacionem esse desertam, quia tempora  
verba regulariter non continentur suspensio, &  
ideo inquirendum prius est de lapsu tempo-  
ris, seu de factis, ut scribit Baldo in con. col-  
l. 3. in 10. versum ex his apparet. Co. de appella-  
tione restitutum, & sequutus sum, Franch. in  
cap. 8. ex ratione. unum. 101. & Card. Alex.  
ibidem sub num. 44. versum in contrarium, &  
pronuntiantem esse per iudicem ad quem  
scribit Franch. ubi supra. & quod tempora  
vix in iudicio impediunt si sit iudex ad  
quem Paris. d. num. 4. p. 1. in fine, & ibi de  
Stal. tract. de practica. in 1. par. 10. par.  
princip. & num. 4. in 1. 17. sub 7. cum sig.

Sed sic est, quod etiam tempora continentur  
appellacionem, ob quodam impedimentum  
non coram iudice ad quem, & sequutus  
sum infra art. 7. num. 44. & seqq. art. 3.  
par. 1. in fine, ergo prius inquirendum est de

illis

istis impedimentis, & pronuntiandam super defensione.

- 254 Contra hanc conclusionem (quod enim pronuntiatio super defensione sen non defensione non sit necessaria) tenet Card. Alex. in d. cap. ex ratione. sub nu. 44. vers. in contrarium est communis. de appell. ubi generaliter loquendo, & testando de communis, si mat, ista pronuntiationem non esse necessariam.

Contra eandem conclusionem praesupposito etiam, quod pronuntiatio sit necessaria, nihilominus quod appellatus possit adire iudicem, qui sententiam inli, & petere ab eo, vi exequatur sententiam, & si appellans opponat de pendentia appellationis, possit appellatus replicare de defensione, de qua iudex aditus pro executione sententiae habebit cognoscere tanquam de emergenti, & ideo non requiritur quod prius fuerit sententia super defensione per iudicem ad quem, refert & sequitur idem Franch. d. cap. ex ratione, sub num. 99. vers. septimo & ultimo quæritur. dicens, quod iudex à quo, confilto sibi de defensione, potest sententiam exequi.

- 255 Quid dicendum? Concludo primo, pronuntiationem super defensione non esse necessariam per ea, quæ, generaliter loquendo, adducit Card. Alex. citatus nu. præcedenti.

- 256 Amplio istam conclusionem, vi sit vera, etiam si tempora prosequendæ appellationis sibi villa ex forma statuti; quicquid in contrarium scribant Bal. Franch. & Card. Alex. supra citati; nam dico contra eos ex sententia eiusdem Baldi in ead. l. eos. col. 2. sub num. 7. vers. modo quæst. C. de appellat. quod etiam ante biennium, quod est tempus continuum ad finiendam appellationem, potuerunt intervenire impedimenta, quorum probatio, vel reprobatio consistit in facto, & ideo est dubium: unde vel utroque casu requiritur pronuntiatio, vel neutro, quia in utroque; nilul à illa ratio inquisitionis facti.

- 257 Concludo secundo, quod si demus pronuntiationem esse necessariam: sed dubitemus, an iudex à quo, vel iudex ad quem debeatur pronuntiare; tunc est distinguendum: Aut enim appellans non declinat iurisdictionem iudicis à quo; faciendo ei inhiberi per iudicem ad quem; & isto casu procedit hæc opinio contraria, quod iudex à quo potest cognoscere de defensione: Aut appellans declinat eius iurisdictionem; faciendo ei inhiberi per iudicem ad quem; & isto casu

sa non potest iudex à quo cognoscere; & ita procedit prima opinio.

- 258 Retenta hac distinctione.

Declaro primum eius membrum, in quo dixi, posse iudicem à quo, appellantis non declinare eius iurisdictionem, cognoscere de defensione, ut habeat locum solus in cognitione emergenti; focus in cognitione principaliter super defensione, vel pronuntiatione defensionis appellationis, sed solum potest de ea cognoscere emergenti, dum principaliter aditum super executione sententiae, ut declarat Franch. in d. cap. ex ratione. sub nu. 99. vers. septimo & ultimo. de appell.

- 259 Retenta rursus conclusione, posita in ista sententia defensione; quod iudex ad quem debeatur pronuntiare super defensione.

Extende primo vi habeat locum etiam, in delegatio, ut dixi infra sub num. 176. vers. contra.

Extende secundo, vi iudex ad quem similiter pronuntiet, appellationem esse defensionem etiam si sententia, à qua facit appellans, sit ipso iure nulla, hoc. decet. 48. alias 365. fuit dubitatum, de appell. in non.

## ARTICVLVS VI.

- 160 AD SEXTVM articulum. Quis iudex possit condemnare ad expensas defensionis appellationis.

Respondet, inherendo quasi in totum distinctioni præcedentis articuli, considerandas esse duas species defensionis.

Prima defensio est, quando appellans nullo modo finit prosequens causam; & tunc debet condemnari per iudicem à quo potest; tamen condemnari etiam per iudicem ad quem, ex quo partes post interpositam appellationem habent eoriam eo comparere, vi refert & sequitur Franch. in cap. 26. reprehensibilis. in fine nu. 5. vers. extra gloss. de appell. & ita conclusio communiter. Doct.

Confirmatur hæc conclusio, quia qui potest pronuntiare, appellationem esse defensionem, potest etiam condemnare ad expensas; vi ex Franch. & Card. Alex. reuli & sequutus sum infra num. 77. vers. ext. code.

Sed iam iudex à quo, quoniam iudex ad quem potest in ista specie defensionis pronuntiare, appellationem esse defensionem, vi ex eisdem Franch. & Card. Alex. reuli & sequutus sum art. præced. num. 150. vers. secunda. Ergo.

Ei po-

Et potest condemnare non solum Index ordinarius appellationum, sed etiam Index delegatus, ut recitatur & sequutus sum infra, num. 177.

- 161 Secunda desertio est, quando causis fuit  
excepta coram iudice ad quem: de in ista deserta-  
tione condemnatio expensarum debet fieri  
per eundem iudicem, licet appellatio sit deserta,  
Franch. in d. cap. 16. reprehensibilis.  
in fine sub num. 15. de appell.

**I**N F E R O corroborando, & declarando resolutionem huius articuli, quod appellans, si deficiat appellationem committam, & appellatus prosequatur, debet ipse appellans condemnari in expensis, quas appellatus fecit in prosequendo appellationem, si misit procuratorem, vel alium propter appellationem; secus est si appellatio non sit commissa, & ideo nullas appellatus fecerit expensis in eius prosecutione, sed solum ratione defensionis, quia ad illas appellatus non tenetur, testibus Rota. Ant. de Buer. & alijs, quos retuli & sequens sum infra q. 17. limitas. princip. versus finem, cum. 144. Vbi videtur.

**DECLARA** bancillatioem, vt quis condemnatus in expensis simpliciter à iudice appellationis intelligatur condemnatus tam in expensis casus appellationis, quam in expensis causæ principalis, vt ex Felyn. Dec. Rebuff. & Put. retuli & sequentium infra q. 1. 7. limit. s. t. num. 33. vers. declara. tamen illud procedit quando iudex appellationis profert sententiam in negotio principali: secus est quando pronantur solum super defensione, quia isto casu condemnatio in expensis intelligitur de expensis factis in prosecutione appellationis.

## ARTICVLVS. VII.

- ¶ 62 **A**D SEPTIMUM articulum. An  
iudex à quo, vel iudex ad quem debeat  
exequi rem indicatam.

**CONCLVDO**, loquendo de iure communi, quod si fomes in tribus circumstantiis, seu duabus ex dispositione statutorum, ordinarij appellatiouem, qui vltimam tunc fecerunt, exequerij eam, Bar. in l. 15. à diuo pio. num. 35. ver. quarto & reuocato. fide re iud. & in l. 32. precipimus. 5. officij. sub num. 7. not. 2. & sub num. 2. ibi. quandoque potentia confirmatur per sententiam iudicis. C. de appell. & consil. dicens, quod

Index, ad quem appellatur, mandat sententiam executioni, non tamen primam, Franch. in cap. 3. romana. §. fin. cum autem. sub nota. 3. verfi. aliquando sententia diffinitur. & appell. in 6. hancque Bartoli doctrinam sequuntur omnes, v. ut titantur Vestri in pavi. lib. 8. cap. ult. sub num. 9. verfi. sed dices. ibi. quod si non tempore. & Mandoc. in formula commiffi. in commidi. 23. executor. in verbo. prefato R. D. Auditori. fol. t. 16. & quod ita fequatur communiter \* Doct. tellat ut Frach. fupra citatus. & quod si fecunda sententia fuit exprefse confirmatoria primæ, tunc fecunda mittatur executioni, per iudicem appellationis. si est ordinarius, fcribit Papienfi præf. in form. appell. §. fent. diffini. in glof. caufis & rationibus. num. 3. fol. 42. 6. & quod quando iudex appellationis cognovit de appellatione, & confirmavit, vel infirmavit fententiam, vel aliquid immutavit, tunc ad illum iudicem appellationis fpecificet executio, fcribit Rebuff. tract. de fent. execut. art. 7. glof. 9. num. 5. tom. 1. fol. 364. & quod iudex appellationis exequatur si confirmat, fcribit Myfing. in ling. obferva. cent. 5. obfervatio. in capis.

Ratio est, quia quando prima, seu secunda  
sententia fuit confirmata, agitur ex senten-  
tia confirmante, & non ex confirmata,  
Papen. in pradi. d. glol. cassis & rationi-  
bus, sub num. 1. fol. 416. Franch. in cap. 8.  
ex tatione. col. antepenult. in fine num. 98.  
de appell. & in loco supra hic citato, Cas-  
si d. decif. 13. habet rest. num. 3. de rescript.  
fol. 269. & Velfr. sub d. num. 9. vers. sed  
dices

163. EXTENDE hanc conclusionem ut procedat etiam in Principes delegato, cui causa si delegata in tertia instantia, qua si est confirmavit duas priores, seu priorem in casu statuti mandantis, quod dux conformes, sine faciat rem iudicatum, poterit exequi suam sententiam. Barrio d. 1. à duo pio. q. 2. sub num. a. ff. de re iudic. Et faciam, qui motuando adducit Mandat. in formul. com. mil. 53. executor. in verbo. causum audire. fol. 124.

Ratio est, quia delegatus Principis potest  
tante iure civili, quam de iure canonico,  
exequi suam sceleratum, dummodo exequa-  
tur iura anni, & potest etiam si vult com-  
mittere ordinari, vt eam exequatur, Spec-  
tit de execut. sentent. S. nunc dicendum est,  
num. 3. vers. hoc autem certum est. fol. 179.

liber: Miraniam suo spec. par. 4. dist. 5. differ.  
18. num. 45. fol. 105.

164 **DECLARA** & intellige hanc extensionem ex his, quæ subalternando scripti infra num. 173. & seqq.

165 **RESTRINGE I.** non eandem conclusionem, dum diximus, quod iudex ad quem & non iudex primus, potest exequi rem iudicatam, id est, sententiæ iam victoriam; vi illa conclusio non procedat, quando prima, seu secunda sententia est confirmata per consensum partium, recedentium ab appellatione, quia isto casu potest uterque iudex exequi sententiæ, videlicet iudex à quo, & iudex ad quem, Bar. in d. l. à duo pio. sub num. 15. ibi, quandoque pars sua sponte. ff. de re iud. & l. o. d. p. incipimus. §. officij. sub num. 1. C. de appell. & consule. de Veste. in prax. lib. 8. cap. ult. sub num. 9. vers. sed dices. ibi, si verò non tempore. fol. 167. & quod quando appellans reuertitur, vel acquiescit appellationi possit iudex à quo exequi sententiam, refert & sequitur Rebuff. d. art. 7. gl. 9. sub num. 6. fol. 364.

**RESTRINGE II.** declarando, ut procedat quando pro executione sententiæ impioratur officium iudicis, quod ex sententia produciatur, & habet paratam executionem; secus si intentaretur actio iudicialis, vel in factum, quæ oritur ex sententia, quia isto casu poterit intentari etiam coram iudice à quo, cum possit intentari coram quolibet iudice ordinario, sicut & quolibet alia actio, Franch. in cap. 3. romana. §. fin. cum autem. sub num. 1. vers. limita tamen de appell. in 6.

166 **RESTRINGE III.** vi non procedat, quando sententia transit in rem iudicatam ob non interpositam appellationem infra legitimam compositionem, quia tunc iudex, qui sententiam tulit, eam exequitur, Franch. in cap. 3. romana. §. fin. cum autem. num. 3. vers. aliquando prima sententia. de appell. in 6. Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 7. gl. 9. num. 6. tom. 1. fol. 364. Veste. d. lib. 8. cap. ult. sub num. 9. vers. sed dices. ipsenec enim promittit causam desertam, & sententiam, exequetur, Mádof. in formul. consens. in commiss. 23. executor, in verbo. ob non prosecutionem & in verbo. prefatio R. D. Audithor. fol. 125. & 126.

167 **RESTRINGE IV.** ut non procedat, quia iudex appellatio efficitur deserta ob non prosecutionem in interposita appellatione; quia isto casu potest videtur appellatus

audire iudicem, qui sententiam tulit, & petere, ut mandet illius executionem, citato appellante ad contradicendum, cui non sit executio nisi mandanda, & tenetur appellans comparere, & docere de prosecutione; & si non compareret, vel non doceret, potest ad executionem decerni nec est opus quod promittit super desertione, & ita evanescit magnus circuitus, vel non cap. 12. ex parte. v. l. 1. num. 9. vers. secundo declara. de restituti. & quod, deserta appellatione, primus iudex habeat exequi sententiam quando appellatio est deserta, non intervenienti aliqua probatione iudicis ad quem, scribit Franch. in cap. 8. ex ratione. col. antepenult. num. 97. vers. item queritur deserta appellatione. de appell. & quod si iudex appellationis non cognoverit de causa, tunc ad primam iudicem spectet executio, ac si non esset appellatum; unde si appellans non reuertit appellationem intra tres menses, vel eam non prosecutur, & siue iudex appellationis eam proferat desertam, vel non recipiendam, vel frustratorem, ad primū iudicem à quo spectet executio, scribit Rebuff. d. art. 7. gl. 9. ne. 6. tom. 1. fol. 364. & quod non sit necessarium, vi iudex ad quem promittit super desertione, refert & sequitur Franch. d. cap. ex ratione. sub num. 99. vers. septimo & ultimo queritur, de quod non sit necessarium, vi iudex ad quem remittat iudici à quo, refert & sequitur Mádof. in formul. commiss. in commiss. 23. executor, in verbo. ob non prosecutionem. fol. 125. & quod si prima sententia fuit tacite confirmata per lapsum instantie, sue per aliam solemnitatem omittam, tunc primus iudex ipsam primam sententiam mandet executioni, scribit Papien. in pract. in formul. appell. à sent. diffin. in gl. causis & rationibus. sub num. 3. fol. 416.

Ratio est, quia sententia isto casu non confirmatur à iudice appellationis, sed confirmatur ex cursu temporis dierum fatalium, vel loquuntur Bar. in d. l. à duo pio. sub num. 15. & in d. l. p. incipimus. §. officij. num. 2. vers. breviter. & Veste. d. lib. 8. cap. ult. nu. 9. vers. sed dices.

168 **EXTENDE I.** hanc restrictionem, ut procedat etiam si iudex à quo desulder appellationem, quia adhuc poterit exequi; quare licet delegatus detulerit appellationem, tamen, appellatione deserta per lapsum, terminari, potest causam resumere, Franch. in cap. 33. ad aurem sub num. 1. de appell. &

Ee 1110

ratio est, quia declaratio appellationis non prius iudicem habere iurisdictionis ipsius causæ, sed solam executionem transferre ad superiorem; unde, deserta appellatione, iudex à quo potest de causâ principis cognoscere, Franch. in cap. 5. cum appellationibus. §. si vero. num. 3. in fine, de appell. in 6.

- 169 EXTENDE II. hanc restrictionem, ut procedat etiam si iudex ad quem declararetur, appellatioem esse desertam, quia nihilominus non iudex ad quem, sed iudex à quo debet exequi sententiam, ut loquuntur Bar. & Vestr. in locis supra proxime citatis, Franch. in d. cap. ex ratione. nu. 96. vers. quid autem si iudex de appell. Rebuff. art. 7. glof. 9. sub num. 6. quem retuli, & sequutus sum supra sub num. 67. & Mising. in sing. obseru. cent. 5. aliter. 94. in causis.

Ratio huius extensionis est, quia licet iudex appellationis, declaratio appellationem esse desertam, confirmet sententiam latam, & agi debeat ex sententia confirmante, non ex confirmata per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra sub num. 62. vers. ratio. ramen hæc sententia declaratoria desertionis est interlocutoria, ex qua nulla oritur actio, vel obligatio ad dandum, seu faciendum, neque confirmat sententiam, quia iam erat confirmata à iure ob lapsum temporis, sed solum declarat, ut dixi. & scribunt Franch. vbi sup. & Vestr. d. lib. 8. cap. vlt. num. 9. vers. sed dices.

- 170 EXTENDE III. ut procedat etiam si iudex pronuntiaret, appellatioem esse desertam, & expresse confirmaret primam sententiam, quia adhuc executio pertinet ad iudicem à quo imò pertinet ad iudicem à quo etiam si pronuntiaret, bene iudicaret, Franch. in d. cap. 8. ex ratione. col. an repen. q. 6. vers. sed dubitatur. num. 97. de appell.

Ratio secundum eundem est, quia, appellatione deserta, superuacuo adiungitur confirmatio per iudicem ad quem, cum ipsa sententia sit à iure confirmata, & ideo superflua iudicis ad quem pronuntiatione non debet ad eam executione deuoluatur.

Non obstat, quod debeat agi ex sententia confirmante, & non ex confirmata, quia, resp. hoc esse verum, quando sententia confirmans debuit cognoscere de meritis, & iustitia sententiæ, focus si solum super desertione, Franch. d. cap. ex ratione. num. 98. de appell. & quod si prima sententia sit tacto confirmata per lapsum instantis, seu per aliu

solemnitatem omittam, tunc prima sententia sit mactata executioni, & ex ea agendum, scribit Papen. in pract. in form. appell. sent. diffin. in gl. causis & rationibus. sub num. 2. fol. 416.

- 171 DECLARA II. has restrictiones, ut iudex primus, seu iudex à quo, qui debet exequi sententiam in casibus dictarum restrictionum, sit ille, qui tulit sententiam, à qua vel non est appellatum, vel deserta est appellatio, siue sit prima, siue secunda sententia, Vestr. sub d. num. 9. vers. sed dices.

DECLARA II. extendendo, ut si iudex appellationis infirmaverit sententiam iudicis à quo, etiam si infirmauerit pronuntiatione simpliciter, bene esse appellatum, & male iudicatum, quia isto casu videretur tacite condemnare, si iudex à quo absoluisset, & similiter si non infirmaverit in totum, sed emendauerit, quia utroque casu ipse iudex ad quem exequatur sententiam, præsupposito quod sententia veniat exequenda, vel quia non sit appellatum, ut in tertia restrictione posita supra num. 167. vel quia non fuerit facta prosecutio appellationis, ut in quarta restrictione posita supra num. 167. Gemin. in cap. 3. romana. §. fin. cum autem. sub num. 2. vers. in fine gl. & clarius Frsch. sub num. 2. ibi. si verò loquimur in casibus. de appell. in 6. & Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 7. gl. 9. num. 3. tom. 2. fol. 364. quem retuli, & sequutus sum supra sub num. 163. & intellige proprie istam declarationem quando sententia primi iudicis à quo fuit absolutoria, alia, si fuisset condemnatoria, & sententia iudicis ad quem esset absolutoria, si ista tractaretur de executione, quia absolutoria trahit secum executionem, Franch. vbi supra.

- 172 SVBRESTRINGE II. has restrictiones, dum in eis diximus, quod iudex vltimus exequitur sententiam, vel iudex à quo secundum diuersitatem casuum; ut illa doctrina, de qua in dictis restrictionibus, non habeat regulariter locum in Curia Romana, quia in ea, ut restantur Vestr. Mandos. & Marches. infra citati, stylus est, ut litigator, prætendens ex quouis capite habere rem iudicari, adeat Signaturam iustitiæ, et porrigat supplicem libellum executionis, seu, ut vocamus, commissionem executionis, ut uis commissionis suam ponit Vestr. in 22. par. lib. 8. cap. vltimo num. 9. vers. sed hodie. & num. 12. vers. generalis verò. fol.



268. Marchef. tract. de commiss. par. 2. de commiss. restitui. in integr. cap. 2. num. 44. fol. 211. & per eundem ponit Mandol. in formul. commiss. 23. executioalis.

173. EXTENDE I. hanc subrestitutionem, vi habeas locum etiam in iudicio ordinarijs, quia non possunt exequi suas sententias sine speciali commissione, & ita videtur sentire Vester. in prax. lib. 8. cap. ultimo sub num. 9. vers. sed hodie. fol. 268. dum loquitur generaliter, & sine distinctione.

Ratio est, quia in Curia Roman. propter presentiam Papæ omnes indices dicuntur delegati secundum opin. eorum, quos citavi supra lib. 1. cap. 21. sub num. 4. & infra q. 29. rem. 2. concl. 6. sub num. 79. vers. contra. Sed in delegatis, lata sententia, expirat iurisdicção, quæ reuocatur ad Papam, vt, ratiocinando in ista materia, scribit Marchef. d. commiss. restitui. in integr. cap. 2. sub num. 48. fol. 212.

Contraria opinio est vera, & seruatur inuolubiliter; nam Auditor Cameræ, Vicarius Sanctissimæ, & Gubernator, aliq. iudices ordinarij, si sententiam tulerint, ab eaq. nō sūt intra legitima tempora appellatum, vel si appellatum, & non sit commissā causa appellationis, possunt eam sine ulla commissione exequi, & ita videmus passim seruari, quia habent ordinariam iurisdictionem, vt expressè in hoc articulo scribit Marchef. d. commiss. restitui. in integr. cap. 2. num. 49. fol. 212. & quod hi habeant ordinariam iurisdictionem, reguli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 22. sub num. 4. cap. 23. num. 1. & cap. 25. num. 2. & quod etiam Cameræ ius sit iudex ordinarius, etuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 22. num. 2. & similiter Senator Vrbis dixi eod. lib. 1. cap. 24. in fine vers. aduertendum est. & latius infra q. 19. rem. 2. concl. 6. num. 79. vers. confirmari.

Et in processu huius executionis seruatur illi quatuor termini, de quibus scripsi infra sub num. 200. vers. quod si commissio, concl. 5.

174. RETENTA hanc opinione eorum extensionem.

DECLARA eandem opinionem, vt si agatur de exequenda sententia, lata hic in Curia ab aliquo iudice ordinario, tunc non requiritur commissio, siue illa sententia sit lata in prima instantia, & ob non interpositam, seu non prosecutam appellationem transferri in iudicatum, siue quia sit vltima

conformis: quare Auditor Cameræ potest exequi suam sententiam in casu, de quo num. precedenti, vers. confirmari. & casu, quo ad eum deuoluta esset causa per viam appellationis ab aliqua sententia, lata hic in Curia, puta à sententia, lata à iudice Curie Sabellorum, & coram eo causa desertaretur, posset Curie Sabellorum ordinarius, qui sententiam tulit, illam exequi sine commissione, per ea, quæ dixi supra num. 167. & seqq. ad illam. & similiter in casu, quo Auditor Cameræ in causa ad eum deuoluta de partibus per viam appellationis vltimam ferret conformem sententiam, ipse eam sine alia commissione exequeretur, quia, sicut sententia lata in Curia ab ordinarijs.

Secus est, si ageretur de exequenda sententia lata extra Curiam, quia requireretur commissio: quare si à sententia de partibus sit appellatum ad Auditorem Cameræ, & coram eo ob non prosecutam appellationem sententia de partibus transierit in iudicatum, requiritur commissio executioalis, quia Auditor Cameræ eam non remittit ad iudicem à quo, neque eam exequitur sine commissione.

175. EXTENDE II. eandem subrestitutionem, vt habeat locum in delegato Papæ, & sic in Rote Auditionibus, quia Auditor Rotæ, qui est delegatus, non potest exequi suam sententiam sine speciali commissione Papæ, Cassid. de eis. 13. habuerat. num. 4. de rescripte. & latius Mandol. in formul. commiss. in commiss. 23. exequi. in verbo. causarum audire fol. 124. hodie tamen, vt scribit Marchef. tract. de commiss. par. 2. in. commiss. restitui. in integr. cap. 2. sub num. 49. fol. 212. & in a. impress. num. 40. fol. 397. & sub num. 43. ibi. sed pro huius. fol. 398. habet ampliores facultates, quæ antea.

Ratio est, quia, lata sententia, expirat iurisdicção delegati, vt se ipsi supra sub num. 173. versificati.

Ratio rationis est, quia delegationes causarum in Rom. Curia, vt ex earum tenore inspicimus, mandant solum decisionem causarum, & non executionem, Marchef. d. cap. 2. num. 47. fol. 212.

176. SVBEXTENDE I. hanc extensionem, vt Auditor Rotæ non solum non possit exequi sententiam, sed neque possit pronuntiare super desertione causæ sine speciali commissione, Felyn. in cap. 12. ex parte. 1. secundo. sub num. 10. vers. de-

Ec 2 clara

data tertia de descript. & Mandol. d. commissi. 23. in verbo. causam auditore. in fine. fol. 124.

Ratio secundum Felyn. ubi supra est, quia articulus desertionis est diversus à negotio principali, quod est delegatum.

Contra hanc subextensionem quod enim delegatus in causa appellationis possit pronuntiare super desertione, tenent Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 69. ibi. quantum autem ad iudicem delegatum. & Card. Alex. num. 50. vers. septima & ultima est questio, de appell. & probatur ex praesertim ratione, quod commissiones dantur cum incidentibus, emergentibus, dependentibus &c. Sed desertio appellationis est incidentis. Ergo potest super ea pronuntiare, dummodo appellans comparuerit coram iudice ad quem, alias non, Felyn. d. cap. ex parte. sub num. 10. ibi. & quia omnes. & quod negotium desertionis flet accessorie ad negotium appellationis, seu sit pars appellationis, resuli, & sequutus sum in alio casu supra sub num. 56. vers. secus est.

177 **RESENTA** hac contraria opinione in terminis iuris communis.

**EXTENDE** eam, ut delegatus possit etiam condemnare ad expensas desertoris appellationis; quod enim ille iudex, qui potest pronuntiare, appellationem esse desertam, possit etiam condemnare ad expensas, non distinguendo, an is sit ordinarius, vel delegatus, scribunt Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 72. vers. circa tertium. ibi. sed contrarium. & in fine dicti num. 72. & sub num. 75. & seq. & esse magis communem. testatur, & sequitur ibidem Card. Alex. sub num. 53. ibi. tamen magis communis. de appell. & scribunt hoc procedere siue sit iudex à quo, siue iudex ad quem.

**SVBEXTENDE** II. ut delegatus non possit exequi, etiam si is, cui causa est delegata, sit iudex ordinarius; unde licet Auditor Cameræ vel iudex ordinarius possit exequi suam sententiam, ut dixi supra. num. 173. vers. comm. raria. & num. 174. tamen non potest in causa sibi delegata, & hoc non habet difficultatem, & servat praxis regulariter.

178 **RESTRINGE** nunc eandem secundam extensionem, positam supra num. 175. ut non habeat locum in delegatis extra Curiam Romanam, quia delegatus in Papæ extra Curiam potest suam sententiam exequi sipe

speciali commissione, & ratio est, quia extra Curiam cessat praesentia Papæ &c. Martichel. tract. de commissi. par. 2. commissi. resiste. in integr. cap. 1. sub num. 49. fol. 112. & succedunt, quæ scripti supra sub num. 167. vers. ratio est.

179 **SVBRESTRINGE** III. subextensionem, ut si ultimus delegatus sit delegatus non à Principe, sed ab ordinario, tunc non delegatus, sed ordinarius, qui delegavit, possit exequi sententiam, quia delegatus ordinarius non potest exequi suam sententiam, sed tam exequitur ordinarius, Maran. in suis spec. par. 4. dist. 5. dist. 18. num. 49. fol. 105. & potest ordinarius exequi etiam non requisitus, tal. quem retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 63. sub num. 6.

180. **DECLARA** ultimum subrestrictionem positam supra num. 172. ut Signaturæ petat executionem sententiae solent exequi etiam eadem iudici, qui illam protulerunt, scilicet tiam, Cassad. decisi. 13. habuerat. in fine sub num. 4. de rescripti. Veste. in prax. lib. 8. cap. ultimo sub num. 91. vers. sed hodie, & num. 10. ibi. qua ratione. folio 68.

181 **EXTENDE** hanc declarationem, ut habeat locum etiam si à sententia, cuius executionem petit, fuisset appellatum, & appellatio esset deserta, quia nihilominus executionem committeret iudici, qui sententiam tulit, Veste. d. vers. sed hodie.

182 **RESTRINGE** hanc extensionem, ut non procedat, si causa appellationis esset aliter commissi, quia tunc Signatura consuevit rescribere iudici ad quem, etiam si pretendere vel desertio appellationis, Velle. ubi supra, dicens, quod Signatura solet hunc articulum executionis committere iudici ad quem cum clausula, servatis quatuor terminis in similibus servari solitis, vel praefixo illorum loco aliquo brevi, & peremptorio termino, de cuius clausula signifiato, & natura vide Mandol. in formul. commissi. in com. 13. exequi. in verbo. servatis quatuor terminis. fol. 127.

Quod si is, qui daret commissionem pro executione, peteret à Signatura committi iudici à quo, Signatura solita esset rescribere eandem iudici ad quem, quod servatis dictis quatuor terminis, seu unico illorum loco, ut supra praefixo, inhibitionem suam, si modo inhibuisset, moderetur, & causam ad indecens, à quo remittat, Veste. d. lib. 8. cap. ultimo sub num. 9. vers. & si appellationis. fol. 169. Resu.

183. Resumendo saggem conclusionem postquam supra num. 180. & prosequendo eius restrictiones.

**RESTRICTIO V.** eam, ut nō procedat in sententia corporali, quia iudex à quo exequitur eam, quomuis ipse confirmat à iudice ad quem, maxime quia hōdē non sit remissio, Ang. tract. de malef. in verbo. presentie disto eio &c. num. 26. quem refert, & sequitur Guid. Pap. tract. de appell. pum. 29. in fine tom. 5. fol. 61. imo debet exequi iudex à quo, quia reus debet remitti ad locum delicti, Franch. in cap. 3. romana. h. cum autem. sub num. 2. vers. in gl. in ver. aote sententiam, de appell. in 6. & quod in criminalibus, etiam si iudex appellantis cognoverit, remittat executionem ad principalem iudicem, ut delinqueus puniatur in loco, in quo scelus perpetravit, scribit Rebuff. tract. de fore. execut. art. 7. glōf. 9. sub num. 6. tom. 1. fol. 364.

Contra istam restrictionem vget dissolutio, quam refert, & sequitur August. ad Ang. ubi supra, dicens, quod si iudex à quo habet ius in criminoso, per a qua deliquit in sua iurisdictione, & sic habet ius tale, quod ubique sit, potest criminofum petere, ut sibi remittatur, tunc ipse iudex à quo exequitur sententiam, quia solatium est cogitatis, & assensibus offensorum, ut videant offendentes puniri: Si verò iudex à quo nullum ius habet in criminofum, nisi ratione originis, vel domicilii, & tunc iudex appellantis mandabit sententiam executioni.

Au iudex à quo, vel iudex ad quem condemnat ad expensas, delevit appellatorem, vide Franch. in cap. 44. sept. q. 2. num. 45. & seqq. de appell. & un iudex ad quem positi in causa appellatorem condempnare ad expensas factas coram iudice à quo, & multis aliis de meretia expensarum in isto proposito vide apud Fricch. d. cap. sept. num. 52. q. 7. & seqq. & infra q. 17. limit. 21. num. 47. & seqq. & quod iudex à quo possit taxare expensas, pendente appellatōe, dixi supra. quail. 3. num. 54.

# ARTICVLVS VIII.

184. **AD OCTAVVM articulum.** Quo ordine procedatur ad executionem rei iudicatar.

Respondeo, procedendo cum infra scriptis quatuor conclusionibus.

**CONCLVDO I.** ad xsum praxis, quod rei, qui ubi nūq̃ rem iudicatarā tempore conforment, vel quorum, de quibus scripti supra num. 162. no. 3. debet impensare actioem rei iudicatar, quia in ea requiritur libellus, huius concessio, & ordo iudicatus, ut scribitur Cyn. in l. 3. ab executione. sub num. 2. ibi. si eligitur actio iudicari. C. quot. appell. non recipi. fol. 474. & Affl. decil. 346. in quadam causa, sub num. 9. de 10. sed expediri, ut intretures officium iudicis nobis, ut ad monit. Spec. quem referunt, & sequuntur Valt. in prax. lib. 8. cap. vlt. sub num. 2. & Mandos. in formil. eonouit. in commul. 23. executoriall. in verbo. in rem transiit iudicatarā, fol. 126. & quod melius sit petere executionem officio iudicis, quia nec libellus, nec liti cōtestatio requiritur, secus si petatur vii actio, nō scilicet Andr. de Jleis, quem referunt, & sequuntur Mandos. ubi supra, & Genuat. in. unnot. ad Valt. d. lib. 8. cap. vlt. num. 24.

185. **CONCLVDO II.** quod ante executionem sententiar, quae ob non prosecutionem appellantis transiit in rem iudicatarā, possunt emergere duae difficultates: Prima est, an sit prius priuati indēm super desertione: Secundo, quis iudex debeat super eu pronuntiare: an iudex à quo, vel iudex ad quem, quarum difficultatum resolutiones posui supra num. 148. & seqq. art. 5. ideo vni repeti.

186. **CONCLVDO III.** quod in decreto, & mandato, quo committitur, & relaxatur executio contra condemnatum tibus sententiis conformibus, creatio non est necessaria secundum eu, quae scribitur Maran. in suo spec. par. 6. ad. 3. princip. in verbo. post omniū aduertatur circa executionem, num. 27. vers. secunda conclusio. fol. 521. Valt. in prax. lib. 8. cap. vlt. num. 3. vers. quamobrem. fol. 164. & Affl. in prax. iudicior. l. 7. cap. 5. limit. 9. num. 1. licet enim illi Doctores loquantur simpliciter de executione sententiar, tamen sunt necessarii intelligendi, ut loquantur de executione sententiar, quae meretur executionem, qualis in primis est illa, quae habet alias duas conformes, seu est aliter inappellabilis: quia dum de vno disputamus, debemus praesupponere terminos habiles.

Ratio huius conclusionis est, quia in prolatione ultimae sententiae, cui dari debet executio, adhibetur omnis necessaria cognitio, quae debet praecedere in mandatum executionis.

tium, seu decretum de exequendo, ne alias lites ex litibus ferantur: unde practica debet esse, quod in eadem sententia decernatur, & referatur mandatum executarium pro contentis in ipsa sententia.

Contrariam opinionem; quod enim requiratur citatio, tenet indistincte Cyn. in l. 5. ab executione. ibi. nam si eligitur a iudice iudicari. C. quoniam appell. non recipi fol. 474. dicens, quod si eligitur actio iudicetur, datus libellus, & sit processus iudicialis; & si eligitur officium iudicis, tunc, inquit, similiter pars debet citari, quia iudex antequam exequatur debet pronuntiare inestinguendo in quibus rebus sit extinctio; hancque contrariam opinionem, ad punctatis verbis, tenet Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 7. gl. 9. nu. 7. & seqq. tom. 1. fol. 385. & tract. de sentent. prouis. art. 2. gl. 6. vers. quomodo. & od. r. om. fol. 269. & pualiter, eam figendo pro regula, multis inuenitur rationibus, d. art. 7. gl. 1. nu. 10. & seqq. eod. tom. 1. fol. 370. eamque esse verioris, seruarique in Regno Flandiarum tractatur ead. gl. 1. nu. 16. ampl. 4. & in eadem opin. potest etiam allegari Ang. Arret. in l. 4. ab executore. sub nom. 12. vers. alias modus. & de appell. & relat.

Non recedo a conclusione, quia non obstat, quod aduersus executionem possint opponi multae exceptiones; nam respondeo, quod non possunt opponi contra executionem faciendam vigore sententiarum conformium, & rei iudicatae, sed poterunt opponi contra executionem factam, & ita statuatur.

#### 157 RETENTA conclusione.

**EXTENDE I.** eam, vt maxime procedat, quando praecessisset cognitio super executione, & non irriter nisi executio facta, quia roneo necessarium non esse citationem, & posse tunc iudicem ad petitionem, partia committere nuntio, vt exquirat, nulla facta partis citatione, concedit etiam ipse Rebuff. d. gl. 11. limit. 1. nu. 10. fol. 371.

**EXTENDE II.** vt procedat de stylo & consuetudine Curiarum Despinalium, in quibus non sunt citationes, si sententia exequatur intra vnum annum, secus si post, Guid. Pap. dec. 319. de iure. sub nom. 2. vers. & super. in fine, & Rebuff. d. gl. 11. limit. 2. sub nom. 19.

**EXTENDE III.** vt maxime procedat quando, citatio aduersario, esset facta

executio de parte, quia tunc, si in illa parte sit executio, non requiritur citatio, Rebuff. d. gl. 11. nu. 11. licet dubitet in Francis propter styllum.

**EXTENDE IV.** eam vt procedat tam in executione, que fit in actione petitoria, quam in ea, que fit in actione realis, xime si fiat in illam re, in qua est lita & sententia, & maxime si exequeretur ille iudex qui tulit sententiam executam, & exequatur contra eundem condemnatum, & constaret iudici, quod condemnatio nulla competeret defensori, quia, his concurrentibus, cessant aliquae difficultates, quae adducuntur contra conclusionem.

Quicquid scripserit in contrarium Rebuff. d. tract. de sent. execut. art. 7. gl. 11. nu. 13. i. 4. 15. 16. & 18. tom. 1. fol. 371. dicens, ampliando opinionem contra conclusionem, quod etiam in praedictis casibus requiritur citatio: Nam ego respondeo, quod sicut non est vera opinio, quam sinit contra conclusionem, ita neque sunt veteres illae amplificationes, quae sunt inseparabiles a conclusione, & in quibus ipsa conclusio precipue potest verificari: Neque obstant auctoritates, quae adducuntur, quia respondeo, quod procedunt in re iudicata, extra appellacionis defensionem, de qua, limitando conclusionem, scripsi infra nu. 192. & dum dicere requiritur citationem, etiam si constet, condemnatio nullam competere defensori, loquitur de stylo Franciae, quia alias in terminis iuris communis loqueretur contra communes doctrinas, & contra rationem, siquidem citatio adhibetur vt citatus possit se defendere.

**EXTENDE V.** vt non sit considerandum, an executio fiat in rebus, cum tamen sententia condemnet ad pecunias, quia non propterea dicitur fieri in alia re, quam in re contenta in sententia; secus tamen est si sententia condemnaret non ad pecuniam, sed ad aliquam aliam rem, & executio fieret in alia re, quia tunc proculdubio requireretur citatio, & cause cognitio, & sic intelligo Innoc. in cap. 17. cum super. vers. finē, nu. 10. vers. rationabiliter. ibi. sed contra. de sent. & re iud.

Contra hanc extensionem: quod enim in rebus, seu in personis, sententia condemnans ad quantitates, & executio fiat in rebus, seu in personis, sententia Franch. in cap. 8. ex ratione. sub nom. 89. vers. quoniam quatuor.

queritur. de appell. Maran. d. a. 3. princip. num. 19. vers. superest modo. & Afm. d. limit. 9. sublin. 4. non. 8. dum ainoz hunc casum esse dubium, & Franch. allegat Innocentium, qui tamen non loquitur de quantitate, sed pecuniâ.

Distingue & adhareas exensuoui. Aut loquimur de captiue & subbaltione pignorum; de citatio saltem in captiue pignorum non est necessaria; & ista est executio: Aut loquimur de adjudicatione pignorum, & tunc omnino requiritur citatio, Maran. d. a. 3. princip. sub num. 19. ibi. pro solutiore rationem. Iodoc. tract. de subbaltat. cap. 3. sub num. 20. & num. 37. non. 6. par. r. fol. 79. & 80. & quod secundum decretum debeat inserponi utraque parte presentem, scribit Spec. tit. de secundo decreto. Summe dicamus. sub nu. 1. lib. 2. fol. 49. & de hac citatione locutus sum supra lib. 1. cap. 96. nu. 9. r. 1. & sub nu. 2. r. vers. finem, bancque distinctionem facit etiam Maran. ubi supra.

188 DECLARA. I. eandem conclusionem, ut ad tollendas lites expediat citare non quod cuiusmodi citatioes ad abundantiam possint fieri, patet ex his, quæ scribit Vellr. tit. prax. lib. 8. cap. vlt. sub omni 3. vers. quamobrem. & quod hæc sit practica tuta ut executio fiat, premissa citatione, refert & sequitur Card. Alex. in cap. 8. ex ratione. sub nu. 6. r. vers. secundum caput est. de appell. & quod generaliter in omni executione rursus sit quod sit citatio, refert & sequitur Rebuff. tract. de seuten. execut. art. 7. gloss. r. 1. num. 16. vers. quanto amplia. tom. 1. fol. 377. & quod de communis Rejo Francie citatur condemnatus etiam si apparet, et nullam competere defensione, testatur Rebuff. tract. de seuten. execut. art. 7. gloss. r. 1. num. 18. tom. 1. fol. 377.

DECLARA II. ut in executione non sufficiat citare procuratorem, quia, cum iam instantia sit finita, non censetur amplius esse procurator, Rebuff. tract. de seuten. execut. art. 7. gloss. r. 1. num. 22. tom. 1. fol. 377. dicens hoc non procedere in parlamentis, quia is, qui occupant, tenetur comparere in taxandis expensis, &c.

DECLARA III. ut quomodo non sit necessaria citatio, & sit res iudicata super aliqua certa re, tamen non potest actor illam rem propria auctoritate occupare, & occupando incidere in poenam, Rebuff. d. gloss. r. 1. an sine num. 23.

189 LIMITA I. eandem conclusionem, ut non habeat locum in curia Capitulina, quia in ea ex forma statutorum lib. 1. cap. 87. de executione sententiarum, &c. præstari debet condemnato terminus octo dierum ad parandum sententia, intra quos si non paruerit, aut non doerit de causa rationalibus, quare parere non debeat, relaxatur contra eum citatio mandatum executionum, ut etiam scripsit supra lib. 1. cap. 96. sub num. 21. vers. sed gravamen.

Hocquæ statutum est conforme practica, quoniam docet Ang. Aret. in l. 4. ab executione. num. 12. vers. quæro de formalibus de appell. & relat. & ex Bor. refert & sequitur Card. Alex. ubi supra, dicens rursus esse practica Bonoli, quod fiat præceptum in condemnationem, ut satisfaciatur sententia ex officio iudicis cum clausula iustificatiua (si senserit se gravatum) quia rite præceptum, parte non veniente, habebit executionem, & veniente, resoluatur in simplicem citationem.

190 LIMITA II. ut neque habeat locum in alijs Curijs Civilibus, in quibus ad habendam executionem dantur Principi commissiories executionales, prout dantur hic in Vrbe, præterquam in tribunali Cameræ, in quo Papa non solet referbere: quando enim datur commissiories executionalis, illa obtenta, citatur pars ad dicendum contra eam, &c. ut scripsit infra num. 100. per totum, ubi videas, quia scripsit totum modum pro edictis.

191 LIMITA. III. ut non procedat quando executio est facienda contra non nominatum in sententia, puta contra successorem condemnati, quia tunc citatio est necessaria, Maran. d. a. 3. princip. num. 18. vers. tertia conclusio. Afm. d. limit. 9. num. 6. & Vellr. d. lib. 8. cap. vlt. sub num. 4. vers. quæ tamen.

192 LIMITA IV. quando agitur non de executione rei iudicæ plurium sententiarum conformium, sed de executione sententia, quæ ob non interpositam, vel non proferentem appellationem transit in iudicatum, quia tunc omni casu in executione sententia requiritur casus cognitio, & partis citatio, non solum quando à sententia fuit appellatum, & appellatio est deserta, sed citatio si nulla fuit appellatione suspensa, & etiam siue executio habeat fieri in eadem re, siue in dineris, Franch. in d. cap. 8. ex ratione. q. 4. sub num. 86. & q. 5. num. 39. & 90. ibi. in contrariam vero partem. & num. 91. de appellat. quod si fuit appellatum, de appellat. est de-

est deserta, requiratur citatio, alias executio non valet, scribitur Deco. conf. 97. in casu proposito. col. 1. sub num. 1. ibi. & etiam si executio. Itibus. unde. de sent. execut. art. 7. gl. 1. 1. num. 17. vers. quinto procedit. tom. 1. fol. 37 r. Marian. d. ad. 3. principi. sub num. 16. vers. an autem in executione. fol. 321. & Alin. d. illit. 9. sub num. 1. vers. hac autem limitatio. & hanc esse communem testatur Marian. vbi supra, & requirit citationem etiam si executio sit facienda super eadem se scribit Alin. vbi supra.

Praxim citandi, & procedendi ad executionem in casu huius limitationis hic in Cleria Romana habes infra sub num. 200. vers. quod si commissio. siue procedatur vigore commissionis executorialis, vi ibidem locus sum, siue procedatur sine commissione executoriali, quia agitur coram iudice, qui possit executi sine commissione executoriali, ut locus sum supra sub uu. 173. vers. contra.

Et huc sufficiant de citatione circa commissionem executionis.

- De citatione in vindicatione, & ad iudicatione executionis, vide quae scripsi supra lib. 1. cap. 96. sub num. 1. & infra. cap. 4.

193. **CONCLVDO IV.** quod si tu obtinuisti rem iudicatam per res iudicatas conformes, vel duas, quae faciant rem iudicatam ex lege municipali, vel aliter, & tuus aduersarius expedit commissionem ordinariam appellationis, & appellationum, consilium est, vi cum prima iuraveris citatus coram iudice delegato, non solum opponas de re iudicata, & proferas de non consentiendo in iurisdictionem, sed ulterius des commissionem reformatariam ad tollendas difficultates, & laqueos: nam si tu non opponeres de re iudicata, & iudex delegatus proferret sententiam contra tuam rem iudicatam, incidere in difficultatem talis sententia teoret: & si tu opponis de re iudicata, seu desertione, & reuocetur in dubium de re iudicata, laedens similiter in conuersionem, an sententia postea lata sit valida; & demum concedamus, quod sententia utroque casu sit ipso iure nulla, tamen oportet, ut facias committi causam nullitatis huius sententiae, & transportes acta, & dato deinde, quod iudex, cui committitur causa nullitatis, declararet sententiam esse ipso iure nullam, tamen aduersarius appellabit, & transibit per alias conformes, & interim tu non habebis executionem, & ita praedicatur in

Vrbe; quare expedit vidique dare commissionem reformatariam in Signatura iuribus, prout quousque praedicatur.

194. Videamus tamen, an sententia lata contra rem iudicatam, possit valere, seu sit ipso iure nulla.

Vi huc difficultati satisfaciam, considero duos casus principales.

Primus casus est: quando fuit exceptum, & probatum de re iudicata: & isto casu dico, quod sententia, lata contra rem iudicatam, est nulla. Bat. in l. 1. col. 2. num. 5. vers. ex praedictis. C. quod. prouoc. non. est. necesse. & in cap. 65. l. 1. oobis. & ibidem. Franch. num. 12. vers. sed queritur. de appell. & hac esse communem opin. testatur, & sequitur Franch. in cap. 63. dilecto. q. 41. sub num. 94. eod. tit. de appell.

195. Extende hunc primum casum, vi non solum si nulla prima sententia, lata contra rem iudicatam, sed si nulla etiam secunda sententia, quae confirmaret illam nullam, si etiam coram isto iudice confirmaret oppositum, & probatum sit de re iudicata, quia non potest iudex secundae appellationis confirmare sententiam, quae sit nulla eo, quia fuerit lata contra rem iudicatam, non attenta exceptione, & probatione dictae rei iudicatae, si etiam coram eo opponatur de re iudicata: quare si tertius iudex, coram quo citatus opponatur de re iudicata, confirmaret secundam sententiam, quae sit nulla eo, quia non obstante exceptione rei iudicatae fuit lata contra primam, quae fecerat transitum in rem iudicatam, eius nulla etiam illa sententia confirmatoria lata a tertio iudice: do exemplum: reus habuit sententiam absolutoriam, quae transiit in rem iudicatam, actor appellauit ab ista sententia, & reus coram iudice appellationis opposuit, & probauit de re iudicata, nihilominus iste bonus secundus iudex appellationis nullam contrariam sententiam, quae condemnauit ipsum reum, qui fuerat absolutus a iudice a quo, & reus appellauit, & tamen iudex, non obstante exceptione rei iudicatae etiam coram se opposuit, confirmat sententiam secundae iudicii, certe ista etiam sententia erit nulla: ratio est, quia licet si secunda sententia non habeat errorem expulsum, & ideo videatur dicendum, quod hac tertia sententia potuerit illam confirmare, nihilominus ab hoc est dicendum, quia causa, inferens nullitatem secundae sententiae, non cessat respectu tertiae

tertius sententia, quæ eam confirmat, & ideo dicimus, quod iste tertius iudex non potuit confirmare sententiam nullam secundum iudicis, Franch. d. cap. 63. dilecto. q. 41. sub oim. 94. de appell.

296. Secundus casus est, quando non fuit probatum, neque exceptum de re iudicata; & in isto casu sunt opiniones.

Opinionem affirmativam; quod sententia lata contra rem iudicatam sit valida, tenent Bol. in d. l. 1. col. 2. num. 3. verum ex prædictis. C. quan. provoc. non est necess. & in cap. 65. sua nobis. quem ibidem refert, & sequi videtur Franch. num. 12. verum, sed queritur de appell. & tenet aperte idem Franch. in d. cap. 63. dilecto. q. 41. sub num. 94. ibi si vero causa nullitatis primæ sententiæ conditur, de appell. & Put. decif. 120. in vna legione. num. 4. lib. 1. dicens, quod si aliquid esset commissa causa, & non opponeretur de re iudicata, tunc secundus iudex potest pronuntiare, & pronuntiando præiudicare primæ rei iudicatæ ita, ut dicatur illa prima res iudicata emersa, & infirmata, & Rujinet. tract. de appell. l. 1. §. 1. cap. 2. num. 38. verum ad id quod. fol. 287.

Confirmat hæc opinio affirmativa, quia contra rem iudicatam possunt recipi, & examinari testes, parte non opponente, ut refert, & sequitur Arcier. in addit. ad Alciar. tract. de præiudic. par. 2. nu. 1. & tom. 4. fol. 306. & adducit Menoch. tract. de præiudic. lib. 2. præiudic. 67. oim. 53. verum, quartus est casus, & scripsi lib. præced. cap. 7. sub num. 209. & pars non opponens videtur renuntiare rei iudicatæ, quæ consequenter redditur nullus momenti, Mohr. decif. 4. alias 39. dubitarunt, de sent. & re iud. Capuraq. decif. 278. alibi 280. oppositio. & 281. opponens, par. 2. & dixi il. cap. 7. num. 209. in fine, & consequenter si vidus probaverit de infirmitate sententiæ, & rei iudicatæ, illa sententia, & res iudicata retrahantur, Arcier. vbi supra.

Extende hæc opinionem affirmativam, ut procedat, & habeat vim etiam confirmandi sententiam, quæ sit nulla eo, quia fuerit lata contra rem iudicatam, sperata rei iudicatæ exceptum, & probatione, quia nihilominus si coram iudice confirmante non sit opposita exceptio rei iudicatæ, potest confirmare sententiam nullam, & confirmando præiudicare rei iudicatæ; quare sit et coram iudice primæ appellacionis sit exceptum, &

probatum de re iudicata, & consequenter sententia ipsius iudicis primæ appellacionis, lata contra rem iudicatam, sit nulla, tamen si coram iudice secundæ appellacionis non sit exceptum, neque probatum de re iudicata, & ferat sententiam confirmatoriam sententiæ iudicis primæ appellacionis, talis sententia confirmatoria valebit, quia iudex appellacionis potest confirmare sententiam nullam, quando causa nullitatis illius sententiæ confirmatæ cessat in sententiæ confirmatione, Franch. in cap. 63. dilecto. q. 41. sub num. 94. de appell.

Declarat, ut is dicatur oppositor de re iudicata, qui dicit generalia contra productionem, & admissionem iurium, quia, impugnando productionem potest intelligi, quod hæc impugnatio fiat, quia productioni obstat res iudicata, Capuraq. d. decif. 181.

Secus est si opponat generalia contra instrumenta producta, & postea nihil aliud opponatur, Capuraq. decif. 280. & d. decif. 281. sub num. 1. par. 2.

Et licet hæc declaratio videatur subintrare pugnant, ut aduerit Mancin. tract. de confell. cap. 6. num. 24. & 25. & sit fulticia sola Rote auctoritate, tamen mihi videtur satis iuridica, quia is, qui opponit generalia contra instrumenta, videtur consentire productioni, & si consensit, renunciat rei iudicatæ.

Opinionem negativam contrariam, quod enim sententia, lata contra rem iudicatam, sit nulla etiam si non sit probatum, neque exceptum de re iudicata, tenent Franch. subintrare contrarius in cap. 39. dilecto. conclus. 8. sub nom. 10. de appell. vbi magis sensatè loquitur, & Anch. cons. 345. iam defestæ appellacionis, qui considerant, quod iudex appellacionis est incompetens, stante rei iudicata, Franch. Crauer. Cef. de Giuff. & Rebuff. quos retuli & sequutus sum infra q. 15. art. 10. nom. 202.

Comprobat hæc opinio negativa ex his, quæ scripsi q. seq. ampl. 10. num. 100. & seqq. in quibus habes, quod appellatio recepta post decem dies, & sententia super ea lata, etiam parte non opposite, sed imò consentiente, est nulla.

Non recedo à prima opinione affirmativa, quæ etiam servatur in præxi.

197. Retinet tamen hæc opinio negativam in via disputativa.

Extende causam, ut sententia lata contra rem

reinducendam sic non solum nulla, sed ipso  
fine nulla, etiam si utraque pars consentiret,  
ut sententia ferretur, & multo magis si altera  
pars taceret, vi retuli, & sequitur sum-  
ma infra o. i. s. art. 10. num. 203. & c. infra.

**198** Restringe primo eandem opia, negatū  
ut non procedat, quando iudex fuit aditu  
<sup>1</sup> per viam nullitatis, quia tunc si potest pro-  
cedere, et promovere super nullitate: imo  
ubi pars non opponat de re iudicata, posset  
procedere super negotio principalis, vide In-  
fira c. olem. t. conl. s. n. 11. p. verif. exinde.

299 \* Reſponſe ſecundo, vi non procedat, quan-  
do reuocaretur prius in dubium de ipſa ap-  
pellatione, & iudex pronuntiet, ſe compe-  
tentem, & partes ligantur coram eo, quia  
tunc ſententia, quam ferret, non dicitur  
nulla eo, quod eſſet lata contra rem iudica-  
tam, Franch. in cap. 39. dicitur. nam. 20.  
conſol. 8. verſus finem de appeli. quod etia,  
reſpondendo ad inuoc. videtur admittre.  
Anch. conſ. 245. iam deſert. appellatione.  
ſub nu. 1. & quod vi non appareat euiden-  
ter de deſertione, ſed ſic dubium, tunc niſi  
iudex pronuntiet cauſam eſſe deſertam, ipſe  
remaneat iudex ſuper negotio principalis re-  
ſolutione dubij, ſcribit Quilition. ad Stor. deſer-  
t. 4. alia 98. licet appellatio de appeli. in  
not. quare ex hac reſtictione vides, quod  
non eſt omnino eorum exſistere de re iudi-  
cata, quia ſi iudex ſuper illa exceſſione aſ-  
ſumit cognitionem, & diſponit de vici-  
bus appellationis, & pronuntiat ſe competen-  
tem, poſſet illud vicerius procedere.

Ex quibus omnibus vides, bonum esse  
consilium, & proximè, quæ vtimur reforman-  
di commissionem, ut dixi supra num. 333.

300 **CONCLVDO V.** quod ita, qui iuxta flumen Rheni Curia habuit commissionem excoꝛdationis, directi iudici delegati sue in prima instantia, quia non sit appellatum, siue in secunda, quia appellatio non fuerit profectura de via executionis, de hoc potest citare aduocatum ad dicendum contra commissionem vtriusque loco in actis presentem et i. de vbi hinc citatio fiat contra abentem ab Vrbe debet in casibus non distiꝛ commissionis, Vult in praesentibus cap. vi. in fine vbi imperator. fol. 269. haecque citatio est necessaria in quibus specie relinquitur vnde.

Ad utrumque citato, reproducatque citatio-  
nem in actis, debet videri, an contractus præ-  
cisè referat quod tamen nunquam facit.

sed si faceret procederet immediate ad reſcripti executionem] an vero reſcribat ſub aliqua clauſula conditionali, vt ſemper facit, vt puta *conſilio de tribus conformibus*, ſeu *reſcripta ſeu aſſerta*, quia in hac ſpe- cie debes in primis docere de conditione, videlicet de tribus conformibus, aut alia conditione appoſita, & ſatis doceres per repetitionem actorum, ſi ex eisdem actis poſſet conſtare, aliis debes docere per alias congruentes probationes, citata tamen utroque caſu parte, quia verbum *conſilio* in iudi- cialibus includit partis citationem, Veſtr. d. lib. 8. cap. ult. num. 1. 2. & 3. fol. 269. quare eris neceſſaria ſecunda citatio ad dicendum contra hanc producta & repetita, & in termino huius citationis debet iſ, qui citauit, re- petere in actis ſententias, & rem iudicam, & ſimilia, ex quibus probetur conditio, ſeu motus ſub quo Signator reſcripti.

Hic absoluitur, debet videri, an commissio tradat Uterius aliquem modum procedendi, ut puta quia daret, ut sermarentur quatuor termini soliti, vel quod illorū loco vicius praefigeret et bī terminus, quia seruanda erit ad vniuersū illius forma.

Quod si commissio certā non præscribat for-  
mā, tunc adverte de qua executione agitur:

Auf unim agitur de executione rei iudicate valis sententia, quæ fecerit transitum in rem iudicatam ob non interpositum, seu ob non prosequutam appellacionem infra legitimis temporibus, & isto casu consuevitur seruare quatuor terminos substantiales quatuor antientis, citando aduersarium quatuor vicibus, & separatis citationibus, videlicet, ad octogentum de legitimis appellacione, diligentiis, & prosecutione primo pro prima dilacione: secundo pro secunda: tertio pro tertia: & denique quarto pro quarta dilacionibus, vt docent Vestr. d. lib. 8. cap. vlt. sub aut. 13. verbi. & si commissio. fol. 170. & clausis lib. 5. cap. 1. a verbi. quandoque etiam, fol. 104. Mandol. tract. de commiss. in commiss. 2. 3. excecure in verbo. seruatis quatuor terminis de Marchef. eod. tract. in commiss. restit. in integ. cap. 2. nu. 45. par. 2. fol. 231. qui retinui seruare: singuli ad primum, Vestr. d. cap. 1. in fine fol. 104.

Aut aliorum de executione trium sententiarum conformatum, vel de alia sententia, inappellabili & isto casu citatio, & termini superadii non servantur, quia non coguntur & ideo Vestr. d. cap. ult. feb. ann. 12. vers. si



componit. et ministerio, et seminare loquitur. I  
ducti aut, quod praefati termini sunt sequendi  
quando sumus in casu, in quo servari de-  
beant, & postea vers. sequenti, his peractis,  
inquit, quod servata tela iuxta suae casus  
necessaria, quasi dicat, nō in omnibus vnam,  
eandemque servandam esse i. quare. in ista  
casu trium. conformium, vel vnam inappel-  
labili fiet hae alia citatio ad videndum ta-  
xari, & moderari singulas expensas, sicut fa-  
cē docent Vestr. in prax. lib. 8. cap. vit. num.  
14. & Mandos. d. commiss. 23. executor. in  
verbo. omnes & singulas expensas.

301. Nunquid autem executoriales, decreta

Laus Deo, B. Virgini Mariae, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O . XII.

### ARGVMENTVM.

Appellatio infra quantum tempus  
debet interponi.

### S Y M M A R I V M.

APPELLATIO infra quantum tempus  
interponi debet de iure Digestum & Codi-  
ci, num. 1. — Sed hodie infra decem dies, n. 2.  
3. — Infra quantum tempus in Francia, num.  
3. — In iure Capitulo, num. 4.  
Statutum, consuetudo seu stylus alterans tempus  
appellandi, ist. validum, num. 5. — Etiam si  
statutum sit conditum a Civitate recognoscen-  
ti superiore, num. 6.

Tempus, quod datur ad appellandum, quando in-  
cipias currere a die habita iusticiae sententiae  
latae, sub num. 7. & 8. & 9. & 10. in quibus ha-  
bentur exceptiones, restrictiones, intelligentiae,  
& declarationes usque ad nu. 59. — Et quan-  
do incipit a die latae sententiae, num. 9. &  
segg.

Terminus, quem Iudices Romana Curia de sty-  
lo habent proferre, quantum durret, num. 8.

CONCLUSIO de appellando infra decem  
dies, ut in num. 1. habet segg. ampliationes &  
limitationes.

Ampliat I. etiam si quis vellet in causa ap-  
pellationis probare nullitatem sententiae, num.  
59. — Subampliat etiam si vellet probare

non servari quatuor terminis in casu, quo  
descriptum mandet eos servari, vel alias ser-  
vandi essent de stylo, sint valide.

Respondet, quod si ex actu consistit de re,  
iudicata, sustineri possunt executoriales pro  
validis, ut tenet Mot. quam refert, & sequi-  
tur Mado. et al. de commiss. in comm. 23.  
executor. in verbo. citacione precedente.  
vers. primo igitur, versus finem, ibi. conclusio-  
runt. fol. 129.

Explicitis qq. de essentia appellationis, de  
ordine appellandi, & de processu appellationis,  
sequitur ut agamus de temporibus appella-  
tionis.

nullitatem ex defectu iurisdictionis, num. 68.  
Ampliat I. ut appellans teneatur etiam pro-  
bare omnia formalia appellationis, ita mihi  
& c. num. 62. — Subampliat nu. 63. & 64.  
Ampliat III. ita mihi quis vellet probare nul-  
litatem iurisdictionis sententiae, num. 67.

Ampliat IV. ut non solum principes tenean-  
tur appellare infra decem dies, sed etiam ter-  
ty, volentes adherere eorum appellationi, de-  
beant adherere infra eisdem decem diebus, num.  
69. — Subampliat, num. 70. — Declaratur  
eadem ampliatio multipliciter, num. 71. &  
segg. — Restrigitur eadem quarta ampliatio  
multipliciter, num. 76. & segg.

Ampliat V. ut si quis appellatio debet fieri infra  
decem dies, ita etiam infra eisdem decem diebus  
debet ratificari, num. 79. — Declaratur,  
num. 80.

Ampliat VI. in sententijs, quae non transiunt  
in rem iudicatam, nu. 81. — Restrigit, nu. 82.  
Ampliat VII. etiam in supplicationibus, nu. 83.  
Ampliat VIII. in appellatione ab interlo-  
cutoria, num. 84. — Subampliat, num. 85.  
— Declaratur ampliatio multipliciter, num.  
86. & segg.

Ampliat IX. in fisco, num. 99.  
Ampliat X. ut neque de partium consensu pos-  
sit admitti appellatio post decem dies, num.  
100. — Subampliat, num. 101. & segg.

Ampliat XI. in causa beneficii, num. 103. —  
Restrigitur, num. 104. & 105.  
Ampliat XII. in omni appellatione etiam quid

appellatur ab alio extrajudiciali, num. 106.  
 Ampliatur XIII. in profectione impetenda  
 coram beneficis iurisperitis, 107.  
 Ampliatur XIV. in appellatione coram iudice ad  
 quem, num. 108.  
 Ampliatur XV. in intimacione appellationis,  
 num. 109.  
 Ampliatur XVI. etiam pendens appellationis, num. 110.  
 Ampliatur XVII. in sententia iudiciali,  
 num. 111.  
 Ampliatur XVIII. in sententia arbitri, num. 114.  
 Subampliatur, num. 113. & seqq.  
 Ampliatur XIX. in sententia lata, presentis pro-  
 curatione, quia adhuc dominus absens non pos-  
 sit appellare post lapsos decem dies, num. 118.  
 Subampliatur, num. 120. & 122. — De-  
 claratur omnia, num. 123. & seqq. in quibus  
 habentur omnia necessaria usque ad nu. 141.  
 Ampliatur XX. in eo, qui fuit reclusus ad appel-  
 landum, num. 142.  
 Ampliatur XXI. in alio dependente a sententia,  
 num. 142.  
 Ampliatur XXII. in sententia lata contra infirmum,  
 si aliter impeditum, sub num. 142.  
 Ampliatur XXIII. in causa feudali, sub num. 142.  
 Ampliatur XXIV. in causa criminali, sub num. 142.  
 Ampliatur XXV. ut lapsus decem diebus non  
 possit appellari, licet non dum fuerit declarato  
 deferre appellationem, num. 143.  
 Limitatur I. eadem conclusio de appellando infra  
 decem dies, ut non procedat in gratiam suoc-  
 cessus, num. 144. & seqq. in quibus dantur  
 exempla, & restrictiones usque ad num. 153.  
 Limitatur II. ut non procedat quoad iustitiam  
 ratificandi, num. 153.  
 Limitatur III. in appellatione tertij, num. 154.  
 Exemplificatur, num. 155.  
 Limitatur IV. an appellacione a statu, num. 156.  
 Declaratur, num. 157. & 158.  
 Limitatur V. in communicationibus, num. 159.  
 Limitatur VI. in principiis, qui sunt a iudice ab-  
 sine causa cogniti, num. 160.  
 Limitatur VII. in appellatione a delatione iura-  
 menti, &c. num. 161.  
 Limitatur VIII. in sententia lata de iudicio,  
 sub num. 162.  
 Limitatur IX. in paupere &c. num. 163.  
 Ampliatur, num. 163. — Exemplificatur, nu.  
 164. & seqq.  
 Limitatur X. quando immensus ventorum, vel  
 flammis immensus impeditur appellare,  
 num. 165. — Declaratur, num. 166.  
 Limitatur XI. quando agitur principaliter de  
 nullitate, num. 167.

Limitatur XII. pendens articulo, an appellatio  
 sit de iure, num. 170.  
 Limitatur XIII. in causa criminali, ne iura-  
 mentis iuramentum, num. 171. — Contrarium, num. 172.  
 Limitatur XIV. ut non procedat quoad alia re-  
 media, num. 173.  
 Limitatur XV. in reductione arbitramenti, num.  
 174. — Declaratur, num. 175.



LIM de iure Digestorum, &  
 Codicis appellatio erat in-  
 terponenda infra duos dies  
 in causa propria, & infra  
 tres in causa aliena, hoc est, ex  
 principali, si causam age-  
 bat per se ipsam, habebatque dies ad ap-  
 pellandum, sed si eam agebat per procura-  
 torem habebat tres dies a die late sententię,  
 16. eos. 5. in autem. Cade appellat de confide-  
 & l. 1. §. biduum. & 5. dies. & 5. in propria,  
 si quis appellat, lo. Ferrar. tract. de appell.  
 lib. 2. cap. 4. nu. 134. tom. 5. fol. 62. Rebuff.  
 tract. de appell. m. l. §. glo. 1. in p. tom. 3.  
 fol. 482.  
 Hodie tamen sufficit, quod interponatur  
 infra decem dies tam de iure authenticorum,  
 a. h. hodie. C. de appell. quoniam de iure cano-  
 nico, cap. 18. antequorum. 2. q. 6. & cap. 32.  
 cum dilectis. in fine, de elec. & cap. 15.  
 quod ad consultationem. de sen. & re iud.  
 & cap. 8. concertationi. de appell. in 6.  
 quod sit appellandum infra decem dies, scri-  
 bunt Spec. tit. de appell. 5. restat videre. in  
 princip. lib. 4. fol. 189. Azo. in sum. C. tit.  
 quor. appell. non recip. nu. 1. & Salic. in d.  
 a. h. hodie. in princip. Papien. in pract. in  
 form. appellat. sent. diffin. in gl. coram vobis.  
 sub nu. 1. 2. fol. 406. Card. Alex. in cap. 4. per-  
 sonas. sub num. 1. de appell. Maran. in suo  
 spec. par. 6. ad 2. princ. in verbo. & quando-  
 que appellatur. q. 3. princ. n. 23. & 24. fol.  
 488. Jacob. Nouel. tract. de iur. prothomifi.  
 5.6. num. 17. & 28. fol. 43. Myling. in sing.  
 obseru. cent. 3. obseru. 11. non solum. num.  
 2. dicens, id esse dispositum etiam ordina-  
 cione Camerz. Menoch. tract. de presump-  
 lib. 2. presump. 95. num. 1. Odd. tract. de  
 testin. integ. par. 2. q. 69. nu. 1. lo. Ferrar. d.  
 cap. 4. num. 134. tom. 5. fol. 68. & quod si  
 cultas ista appellandi non viuat ultra decem  
 dies, refert, & sequitur Lancell. tract. de  
 attem. par. 3. cap. 1. de attem. & in omni  
 appell. prend. limit. 5. a. princip. num. 38. tom.  
 3. fol. 578. & par. 3. cap. 16. de probat. 2.  
 tenet.

sent. in iud. 17. & 18. fol. 446. & hæc conclusio est nota omnibus in foro versantibus, & etiam non versantibus, cum qua nos, loquendo in materia criminali, transiimus simpliciter supra lib. 1. cap. 97. num. 129. & quod in Curia Romana debeatur decem dies, appellationis præstari infra decem dies, refert, & sequitur Raginell. tract. de appell. 5.4. cap. 1. num. 12. vers. si quis appellavit. fol. 157.

3. In patria tamen consuetudinaria statuit Rex Franciæ, ut illico appelletur, idest, simulato, prolata est sententia, vel iudice adhuc sedente pro tribunali, & antequam ab auditorio discedat, Rebuff. d. art. 1. glo. 1. num. 4. tom. 3. fol. 483.

4. Item in foro Capitolino ex dispositione statutorum lib. 1. cap. 166. debet appellari infra octo dies, quod etiam notat M. Ant. Bard. tract. de temp. ut li. cap. 3. quæ. 1. tom. 5. fol. 112.

5. Nota ex his postremis valere statutum, consuetudinem, vel stylum agentem, vel dilectorem, necnon tempus appellandi, Franch. in cap. 5. cum sit romana. num. 8. vers. ex hoc etiam inferitur, de appell. Rebuff. d. gl. 1. num. 37. tom. 3. fol. 483. & M. Ant. Bard. d. cap. 3. sub num. 1. tom. 5. fol. 112. & quod statutorum, seu consuetudo possit disponere, ut valeat, & possit appellari etiam post decem dies, qui statuit de iure communis, refert, & sequitur Lancell. tract. de attem. par. 1. cap. 12. de attem. & in nou. appell. pend. limit. 50. princ. num. 164. vers. quinta. fol. 380.

6. Ex procedit hoc notabile de statuto, etiam si conditum sit a Civitate recognoscens superiorem, quia licet Civitas, superiorem recognoscens, non possit ex toto tollere appellationem, tamen potest per statutum diminueri, seu elongare tempus appellandi, Franch. ubi supra.

7. Contra istam conclusionem in eo, quod dixi esse interponendam infra decem dies à die sententiæ, oppono dupliciter.

— Primo, quia sufficit, quod interponatur infra decem dies à die, quo habetur notitia, seu scientia laxe sententiæ, Specul. tit. de appell. 5. 1. sub num. 6. vers. illud autem ibi, ceterum licet. lib. 1. fol. 124. & quod decem dies, dati ad appellandum, computentur à die notitiæ, scribit Rebuff. tract. de appell. in præf. tom. 69. & art. 1. gl. 1. sub num. 3. tom. 3. fol. 480. & fol. 481.

— Alio ad hoc, ut incipiat currere terminus

ad appellandum, non satis est, quod appellaturus si statim esse sententiam, sed requiritur, quod sciat etiam, quomodo fuerit lata, an pro, vel contra, & donec hoc non sciat, non incipit currere terminus, Card. Alex. in cap. 4. personas. sub num. 2. ibi. nec sufficit sciat. de appell. Felin. in cap. 15. quoad consultationem. num. 22. vers. postremo circa cursum, & clarius nu. 32. vers. duodecima conclusio, de sent. & re iud. Afil. tract. de iur. prothomis. 5. 1. nu. 4. tom. 17. fol. 7. & Nouel. 5. jan. 17. fol. 44. Marian. in suo spec. par. 6. sect. 1. princ. in verbo, & quandoque appellatur. q. 3. princ. vers. limita. num. 41. fol. 488. Natt. conf. 51. vlt. processu. num. 7. lib. 1. & conf. 348. viderur primo. num. 1. & 2. lib. 1. vbi quod debet certum dari de qualitate, & tenore ipsius sententiæ, M. Ant. Bard. tract. de temp. ut li. cap. 3. sub num. 1. vers. hoc autem in fine tom. 5. fol. 112. Odd. vers. de rest. in integ. q. 69. art. 1. num. 2. lo sine, & Lancell. tract. de attem. par. 2. cap. 12. de attem. & in nou. appell. pend. limit. 50. princ. num. 158. ibi. hæc autem. tom. 5. fol. 380. & ideo, donec non poruerit habere copiam sententiæ, tempus ad appellandum non currit, Franch. in cap. 8. ex ratione, sub nu. 2. de appell. & quod intimans sententiam debeat istam legere aduersario, cui eam intimat, sed tamen non teneatur ei copiam relinquere, scribit Franch. in cap. vit. si iustus. num. 48. ibi. sed an sufficiat quod intimans. de appell. & quomodo hoc sit verum declarauit vna cum eodem Lancell. infra num. 30. vers. restringe.

8. Secundo oppono de stylo Curie Romanæ, vbi iudices, reproducta citatione ad sententiam in termino citationis, dubij adhuc de quali sit sententiæ, proferendæ, solent habere illam terminum citationis pro feruore pro vni a quo partes qui terminis pro feruore durat diutissime: nam coram iudicibus ordinarijs, & eorum delegatis, & subdelegatis, & similiter coram delegatis ad vniuersitatem causam durat per decem dies, ideoque debent prefati iudices ante ultimam diem decendij, seu ipsa saltem vltima die sententiam proferre, & coram Auditoribus Rotæ durat per quindem dies, & in vltima audientia per mensem, sed coram alijs delegatis, seu subdelegatis Papæ iste terminus pro feruore durat sine termino, ideoque potest delegatus subscribere sententiam quandoque, & pars debet appellare infra de-

cui

cem dies, inchodando non ex die sententia, sed ex die termini habui pro seruatō, quia ad illum diem retrahitur sententia, que postea fertur, durante termino pro seruatō, vt enarraui infra q. 17. l. iuxta. 21. num. 23. & 24. & sic in terminis primæ oppositiōis non est necessarium, quod appellatur infra decem dies à die late sententia, & in terminis secundæ oppositiōis est necessarium, quod appellatur ante latam sententiam.

Vnum aduerte obiter, quod si causa delegata ordinatio in Romana Curia, ille ordinarius habet terminum pro seruatō non iniquis delegatus, sed inquam ordinarius, vel quia in modo procedendi ordinarius delegatus seruat stylum sui tribunalis, vt retuli lib. precedenti cap. 3. num. 279. vel quia in deferendo remanet ordinarius secundum Prædictum de Causa, quem retulit licet non sequatur supra q. 8. num. 31. & num. 86. in fine, & propterea in hoc non disputatur, an eius iurisdicctio fuerit extitit, vel fuerit delegata, proui possit disputari in alijs terminis per ea, que scripsi d. q. 8. sub num. 86. vers. extende secundo.

Pro solutione oppositiōum, & concordia considera duos casus.

**PRIMVS** casus est, quando quis est citatus personaliter in sententia, & in illo casu falsa est prima oppositiō, quia terminus ad appellandum incipit currere à prolatiōe sententiæ, si fertur in termino citatiōis, vt scriboni Capic. decis. 39. in causa hieronimi, sub num. 1. & seqq. Caputq. decis. 130. seu. 17. sententia transiuit. par. 3. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 21. & quod citatus personaliter non possit appellare à die notitia, dicit Ror. diuersi. decis. 758. bellicen. num. 3. par. 3. lib. 3. fol. 204. vel incipit currere à termino habito pro seruatō, vt in secunda oppositiōe.

**10** Neque obstat, quod dicebam, requiri scientiam tenoris sententiæ: quia resp. paria esse, quod sciuerit tenorem sententiæ, vel neglexerit sciire, quia cum fuerit citatus personaliter poterat sententiam audire, videre, & legere. Odd. tract. de restit. io. integr. q. 69. art. 3. vers. si deum. dicentibus casu non succurri non appellanti.

Idem multo minus obstat io Curia, quia io ea propter stylum, à me relatam supra sub num. 8. est, appellandum infra decem dies, etiam penitus ignorans qualitate sententiæ, Minor obstat, quod io. Ferrar. tract. de

appell. lib. incip. num. 337. vers. insuper. num. 5. fol. 69. scribat tempus decem dierum supputari à sententiæ die, modo, præsentem principali, vel eius procuratore, sententiam proferatur.

Quia respondeo, citatum personaliter haberi pro presenti.

**11** **INTELLIGE** I. istum primum casum cum præsupposito, quod citatus comparuerit, alius, si non comparuerit, diceretur reus contumax, qui non audiret appellari, & etiam si vellet appellare infra decem dies, & hoc de iure, sed de consuetudine etiam verus contumax auditur appellari, in eodem modo, appellari infra decem dies, computandos à prolatiōe sententiæ, vide quæ de rota hac intelligentiæ scripsi infra q. 27. l. iuxta. 3. num. 10. & seqq. d. 337. q. 2. d. l. m. m. m. m. m.

**12** **INTELLIGE** II. vt procedat, cessante impedimento ad appellandum, in illis casibus per ea, que scripsi infra num. 262. & 267.

**13** **SECVNDVS** casus est, quando non est citatus personaliter, sed est citatus domi, & in hoc casu procedit prima oppositiō, quia terminus decem dierum non incipit currere à die prolatiōe sententiæ, sed à die notitiæ, & scientiæ late sententiæ, vt declarant Card. Alex. in cap. 4. personar. sub num. de appell. Felin. in cap. 15. quoad consultationem. num. 23. vers. considera duos. de sent. & re iudic. Tirac. tract. de retrah. l. iuxta. 5. §. glo. 2. num. 42. versic. ex ijs autem. fol. 242. Ror. diuersi. decis. 55. suæ conclusionis. num. 2. par. 1. Lancellor. tract. de auer. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. ap. pell. pend. limit. 30. princip. num. 143. som. 5. fol. 380. Capuc. Caputq. Vestr. in locis citatis supra num. 9. vers. primus, & Mart. ches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. super diuersi. cap. 28. nu. 63. ibi. succumbens: fol. 304. in secunda impressiōe, quibus add. Glof. vltimum in aut. hodie. C. de appellat.

Ratio est, quia citatus domi dicitur scire factum contumax, qui potest appellare quando cumque infra decem dies à die scientiæ, vt explicauimus seq.

Aduerte hic obiter, quod citatio debet fieri non in domo, sed ante domum: eo enim inuito non debet domum ingredia, quia faceret ei iniuriam, Glof. in clem. 3. causam in verbo. in domo. & Pass. de Anch. num. 111. vers. vnde cum nota. de elect. & c. quam ad-

ueritiam, citandis etiam inuisis, seruare  
Glossas, & Mandatarij in Curia Romana,  
quia non tantum abstinere ab ingressu do-  
mus citandis sed vix copiam citationis, num-  
quam legibilem, per rimas hostij de foro  
immitterent, & abstinere, & citationem quando-  
que in vicinis hostio reliquerunt.

14 **EXTENDE.** I. generaliter istum  
secundū casum vt habear locum in quocun-  
que sūto continuare, quia is potest semper  
appellare infra decē dies, incitandos à die  
habite notitiar, & non archatur appellare à  
die prolationis sententiæ, Rot. decif. 28. alias  
351. licet sūto continetur de appell. in nou.  
& Lancell. trad. de arreant. par. 2. cap. 12. de  
arreat. & in nou. appell. pend. limit. 50. prin-  
cip. num. 142. tom. 5. fol. 300. & in casu ap-  
pellarionis iurimata iuxta idem. 3. con-  
siliū. de elect. & secuta deinde sententia,  
quod in Rota scriptus à sententia secuta  
recepta sit appellatio lœtēposita infra  
decem dies à tempore sciētiæ, quando  
appellatio in casu dīctis elem. causat. non  
fuit iurimata appellatū, vel son p̄ocorūoti  
personaliter apprehensio, sed ad domum vel  
in ecclesiā & iudiciale; quia tunc reputabit  
sūto conuēntis, qui bene audire, testator  
Rot. decif. 28. alias 37. appellatus in fine  
de appell. in nou.

15 **EXTENDE.** II. in eo qui fuit cita-  
tus in loco beneficii, quia dīctus sūto con-  
tinetur, ac si fūderet citatus domi, Pely. in  
cap. 15. quod cōsūlitationē, sub nūm. 23.  
vbi cōsiderat dīctos casus. de sent. & re iud.  
quem refert & sequitur Lancell. d. limit.  
58. num. 145. fol. 386.

16 **EXTENDE.** III. vt iste secundus  
casus habeat locum etiam in citatione per  
contradictas, Macheb. trad. de commul. par.  
1. de commul. appell. super dīctis cap. 28.  
num. 61. fol. 384. in 2. impress. licet enim ci-  
tatio per contradictas requirit ad sui validi-  
tatem quod p̄cesserit citatio personalis,  
quia alia citatio per contradictas esset nul-  
la. Caput q. decif. 107. citatio execut. num.  
3. in fine. & nūm. 4. par. 1. & p̄cessus per  
contradictas non est locus, nisi antecederet  
citatio personalis, Macheb. d. cap. 28. sub  
num. 65. & citatus personaliter & contumax  
excludatur ab appellacione tam post lapsos  
decem dies, quam antequam esset verē con-  
tūmā, tamen Rota de acquitū admittit eius  
appellacionē etiā infra decē dies à die scien-  
tiæ, Rot. decif. 22. alias 137. appellatus in fi-

ne, de appell. in nou. & sic habet locum etiā  
in citatione per audientiarum contradic-  
tarum, in qua loquuntur Rot. d. decif. 22. & Rot.  
dīctis decif. 55. sūto cōclusū. n. 5. par. 1. Ma-  
cheb. vbi supra, & Lancell. d. limit. 50. num.  
146. quia citatio per audientiam contra-  
dictarum est eadem cum citatione per con-  
tradictas.

**RESTRINGE** hanc extensionem,  
vt non procedat si prius fuerit citatus per  
sonaliter semel initio cause, & condiderit  
procuratores, qui se absentauerint, quia licet  
deinde procedant ad condemnationem p̄r  
audientiam contradictarum, tamen non di-  
citur sūto, sed verus contumax, & conse-  
quenter non possit appellare, nisi infra de-  
cem dies à die profane sententiæ, & non à  
die habite notitiar, Lancell. d. limit. 50. num.  
147. fol. 380. sed esset audiendus via resur-  
rectionis, Lancell. d. limit. 50. num. 148.

17 **EXTENDE.** IV. vt habeat locum  
etiam in citatione per edictum, quia & si  
citatio per edictum archet licet citatio per-  
sonalis, ideoque citatus per edictum possit  
excommunicari, eo tamen is, qui nō est citatus  
personaliter, non possit excommunicari, iuxta  
ea, quæ scripsi supra lib. 1. cap. 45. dub. 5. nu.  
21. nihilominus citatus per edictum ad sen-  
tentiam poterit appellare, sicut citatus do-  
mū, à tempore habite notitiar, Rot. decif. 16.  
alias 364. com. in nūm. 1. & 2. de dok. &  
contin. in nou. Franch. in cap. 51. bonæ me-  
moriz. num. 22. de appell. Capic. d. decif.  
139. sub num. 31. ibi secundus casus est. Lan-  
cell. d. limit. 56. num. 144. fol. 380. & Ma-  
cheb. vbi supra, & quod citatus per contra-  
dictas, vel per edictum dicatur in sūto con-  
tūmā, & ideo, respectis expensis, sit audi-  
tus contra rem iudicā, reuocet Rot. de-  
qua Caput q. decif. 118. riarus, par. 1. hęc  
enim citatio per edictum non differt à ci-  
tatione per audientiam contradictarum, nisi  
in eo, quod citatio per audientiam contra-  
dictarum legitur in ipsa audientia contra-  
dictarum, & per eam quis citatur à die prima  
octobris vsque quo indicantur ferie genera-  
les, per edictum verō citatur tempore fe-  
riarum generalium à die nempe, quo de-  
nōntē in sūto indicantur vsque ad calendā  
octobris, vt scripsi supra lib. 2. cap. 45.  
sub num. 14. & 15.

18 **EXTENDE.** V. vt habeat locum,  
etiam in citatione, quæ fit per diligencias,  
quia sic citatus poterit appellare infra de-  
cem

eē dies, computādos à die habite notitiæ, & nou à die prolatæ sententiæ; & si enim hæc citatio nou fiat, nisi contra eum, qui semel scilicet fueni personaliter citatus in Curia, & ideo videatur verus contumax, tamen adhuc debet admitti ad appellandum, & infra decem dies à die habite notitiæ per eā, quæ de citatio per contradietionem scripti supra.

- 19 **RESTRINGE** easdem omnes exceptiones, vt non procedat in eo, qui dolo non permittit se citari personaliter, quia is; cum non debeat ex dolo reponere commodum, debet haberi pro citato personaliter, Marau. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. num. 290. fol. 502. & quod citatio habeatur pro dicta, cum citandus facti, nr clerici, latē scribit Tirac. tract. de retrah. ligo. §. 2. glof. 2. num. 9. vers. & idem. fol. 94. & quod contra citandum personaliter, qui malitiose se absens affert, & latet, sufficit citatio publica ad domum, id est, facilius publicum edictum, scribit Glof. Abb. Marhefil. & alij quos retuli & sequatur suam lib. preced. cap. 8. num. 196.

- 20 **EXTENDE** VI. vt procedat etiam quando solus procurator est citatus personaliter, vt dixi infra sub nu. 121. vers. contra.

Sed verior est opinio contraria, quam firmat ibidem, num. 120. & sub num. 121. vers. non recedas.

- 21 **EXTENDE** VII. vt procedat etiam coram Auditore Camere in causis ordinariis, quia & si in eis excoctio citationis, facta domi, sit valida, tamen tempus ad appellandum non currit à die late sententiæ, sed à die notitiæ.

- 22 **SVBEXTENDE** hæuc extensioē, vt procedat etiam in causis executiuis, considerata appellatione deuolutiua, quare si Auditor Camera sub citatione executiua domi decernat, & relaxet mandatum executiuium vigore obligatiouis cameralis, appellatio deuolutiua potest interpoui iusta decem dies à die sciētiæ, de qua appellatiōne deuolutiua scripti infra q. 17. limit. 9.

- 1) **LIMITA** I. nunc eundem secundum casum, positum supra nu. 73. vt non procedat, quando citatus domi comparat in termino citationis ad sententiam in actus, quia illa comparitio tribuit effectum citationis personali, & ideo habetur, ac si fuisset citatus personaliter; nam comparitio sanat leue defectum, quando requiritur citatio personalis.

**LIMITA** II. vt non procedat in foro Capitolino, quia citatio ad sententiam non potest appellare post lapsos octo dies à die late sententiæ, lib. 1. statut. cap. 166. vbi cum max. scilicet nou distinguatur à contumace vero; ideoque iudicium prohibetur allegatio ignorantiæ, vt scribit Luc. Pat. in. 1. p. 1. cap. 1. in fine num. 28.

**DECLARA** tamen limitationem esse veram, dummodo ad sententiam fuerint citati tam principalis, quam procurator, vt in eod. lib. 1. cap. 53. & latius scripti lib. preced. cap. 8. num. 697. & seqq. vbi videas multa uecessaria, & dūmodo sententia fuerit promulgata in loco publico, vt in d. c. 166.

Quid dicendum, quando principalis litigaret per se ipsum, & ideo ipse solus citaretur domi?

Dic quod isto casu poterit appellare infra octo dies, à die sciētiæ, secus si citaretur personaliter, quia utiq; iste casus est omnisus à statuto, & ideo remanet sub dispositione iuris communis, de quo scripti supra.

Quid si principalis haberet procuratorem, & vnus solus eorum citaretur, sed personaliter, aliter vero nullatenus citaretur?

Dic quod isto casu sententia esset nulla, quia careret citatione, nihilominus per viam appellatiouis non posset de nullitate cognosci, nisi appellaretur infra octo dies, à die late sententiæ.

- 24 **INTELLIGE** I. eundem secundum casum, vt appellatio incumbat onus probandi nullitatem sententiæ late, quando appellans afferit, se non prius habuisse notitiam nam in dubio presumitur, appellationem esse interpositam iusta legitima tempora, à tempore habite notitiæ, Franch. in cap. 51. bonæ memoriæ. nu. 20. de appell. Ron diuers. decis. 55. sui conclusum. in hunc nu. 3. par. 1. & Marhefil. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. super diuers. cap. 28. num. 64. fol. 304. in 2. in pri. est. quare absens, qui appellat post 20. dies, à tempore late sententiæ, presumitur appellare infra 30. dies, à tempore sciētiæ, quia non presumitur sententia secundum Bellam. decis. 349. sicut presumitur. num. 1. Fflin. in cap. 15. quoad consultationem. sub num. 25. vers. secundum conclusum. in fine, de sign. & re iud. & Meocho. tract. de presumpt. lib. 2. in sumpt. 95. vers. doclaratur secundum. num. 7. & quod in dubio presumatur ignorantiæ, nisi sciētia probetur, scribit Franch. vbi supra.

Contra

Contra istam intelligentiam tenent Card. Alex. in cap. 4. personas. sub num. 2. ibi. desu-  
vult dicere, de appell. & Lancel. tract. de at-  
tent. par. 2. c. 12. de attent. & innot. appell.  
pend. limit. 50. princip. num. 179. & seqq.  
tom. 5. fol. 380. dicens, praesumit de iur. a-  
ctionem esse parum tutam, & propterea de  
ea valde subsistendum videri, & facit quod  
ex Rot. refert, & sequitur Gabr. in conclus.  
lib. 2. tit. de appell. concl. 5. num. 2. dicens,  
quod non praesumitur appellatio interposi-  
ta infra decem dies a tempore notitiae, nisi  
prohibetur.

Quid dicendum in hac contrarietate, nam Frisch. citatus pro declaratione allegat pro declaratione Rot. decisi. 216. alias 39. si possessor beneficij de appell. in nov. & Card. Alex. citatus contra declarationem allegat contra declarationem eandem decisionem.

Non recedo ab intelligentia, & pro expli-  
catione adducit, quod aliud est praesumi  
notitiam sententiae, aliud probari veram noti-  
tiam sententiae, quia notitia praesumpta sen-  
tentiae est ficta, & non excludit ab appella-  
tione, & ideo licet citatus domus praesumatur  
habere ex illa citatione notitiam sententiae,  
tamen ista praesumpta, & ficta notitia opera-  
tur solum validitatem sententiae, sed non  
excludit ab appellatione, quia ad exclusio-  
nem appellationis requisitus non notitia,  
praesumpta, sed notitia vera, quae dicitur vera  
non praesumitur ex citatione facta domi, vide  
Frisch. in d. cap. bonae memoriae. nu. 21. & 22.

Quomodo appellatus possit probare noti-  
tiam sententiae latae dixi infra num. seqq.  
25 INTELLIGE II. VI. apudia suffi-  
ciens intelligatur probata a tempore inti-  
mationis sententiae etiam si intimatio sit ficta,  
domi, quia ex illo die, quo intimatur ad do-  
mum, incipit currere decem dies ad ap-  
pellandum, licet citatio ad sententiam, & eius  
intimatio fuerit exequuta domi, Franch. in  
cap. 51. bonae memoriae. sub num. 22. ibi.  
non obstat praedictis, & in cap. ult. si lu-  
sus. num. 43. vers. sed adverte, & de appell.  
Felin. in cap. 25. quoad consultationem. sub  
num. 23. vers. considera ibi istum ca-  
sum. de sent. & re iud. Capic. d. decisi. 139.  
in causa hieronimi. num. 4. & Lancel. tract.  
de attent. par. 2. cap. 12. limit. 50. princip.  
num. 156. tom. 5. fol. 380. & M. An. Bord.  
tract. de appell. vill. cap. 3. sub nu. 7. vers. hoc  
tamen. in fine. cod. tom. 5. fol. 215.

Ratio huius intelligentiae est, quia & si

notitia praesumpta, & ficta, quae oritur ex ci-  
tatione facta domi, non excludat ab appella-  
tione, ut retuli, & sequutus sum supra nu-  
meros, in hoc, quia saltem, quando concurre  
duplex praesumptio, prima ex citatione facta  
ad domum ad audiendam sententiam, & secun-  
da ex notificatione postea facta ad domum de  
ipsa sententia, unde inducitur sufficiens noti-  
ticia ex duplicata praesumptione, ut scribit  
Franch. in d. cap. 51. bonae memoriae. sub  
num. 22. de appell.

26 INFERO ex hac intelligentia, bonum  
esse stylam, quo utitur Audiens Camerae in  
executiis, decernendo mandata executi-  
va, nisi ad primam diem eam intimatione,  
quia debitor citatur domi, & non perso-  
naliter, quare tempus appellandi respectu  
devolutionis currit a die intimationis. &  
adde quae scripsi infra num. 31.

27 EXTENDE eandem intelligentiam, ut  
procedat aequaliter in omnibus fictis con-  
troversiis, quibus sententia intimatur in eis-  
dem locis, in quibus fuerint citati ad sen-  
tentiam, Et in d. cap. 25. quoad consulatio-  
nem. sub num. 23. vers. considera ibi istum ca-  
sum. de sent. & re iud. & Lancel. d. cap.  
12. limit. 50. princip. num. 156.

28 NOTA ex his pro appellato contra,  
appellatorem, quod ad probandum, appella-  
tem habuisse notitiam sententiae sufficit osten-  
dere intimationem factam eius domi de sen-  
tentia lata, quia ex die intimationis proba-  
tur notitia sententiae, Lancel. d. limit. 50.  
num. 156. & seq. fol. 380.

29 SUBINTELLIGE I. hanc secun-  
dam intelligentiam, ut procedat, dummodo  
intimatio concurreat non solum sententiam  
esse latam, sed ostineat sic, & sic esse latam,  
ut ex Card. Felin. Assi. Non II. Maran. Narz.  
Ode. & Lancel. retuli, & sequutus sum su-  
pra sub num. 7. vers. imo ad hoc. Imo de sen-  
tentia fieri debet aduersario fides per publi-  
cum sigillum, aut instrumentum, ut refert  
& sequitur Narz. conf. 51. viso processu.  
nu. 1. lib. 1. & cod. 348. videtur primo. sub nu.  
1. & 2. lib. 2. & Lancel. d. limit. 50. nu. 159.

Confirmatur haec subintelligentia ex his,  
quae scripsi lib. praeced. cap. 2. nu. 35. ubi in  
malis casibus ostendi, quod denuntiatio  
facienda debet continere certam, & plenam  
scientiam.

30 RESTRINGE hanc subintelligentiam,  
ut sit vera quando denunciatio sit sine  
auctoritate iudicis, secus quando intimatio

Gg sic

fit auctoritate iudicis, quia tunc sufficit intimare, sententiam esse latam contra eum, licet etiam sententia non inferatur, teste Nait. d. conf. 3. 48. num. 2. in fine, & num. 3. lib. 2. queni refert, & sequitur Lancell. d. limit. 30. num. 1. 60. & 161. fol. 380. & pro hac restrictione facit, quod scripti de intimatione liti mox supra lib. 1. cap. 30. sub num. 9. ibi neque obstat, sicque ex hac restrictione habet declaracionem ad primam oppositionem positam supra sub num. 7.

31 **IN FERO** ex hac restrictione bonum esse stylum Auditoris Camerae, dum decretum mandata executiva nisi ad primam diem cum intimatione, quia tunc illa intimatio fit auctoritate iudicis, & ideo non est necessarium inferre tenorem sententiae, alias, si fieret sine iussu, & auctoritate iudicis, deberet inferri tenor sententiae, ut dixi, nec sufficeret illa relaxatio, in qua dicimus [ & alias propter in p[er]is ] testibus ijs, quos retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 3. num. 36.

32 **SVBINTELLIGE II.** ut oortia sufficiens possit sufficere, probari etiam, sine intimatione, & ideo talis intimatio sententiae non est necessaria, quando pars habet noticiam sententiae, & tenor illius, Lancell. d. limit. 30. nu. 161. fol. 380. & quod intimatio sententiae non sit necessaria, quando pars est certa de ea, scribit Franch. in cap. ult. si iustus, num. 46. v. c. vlt. ubi dubitatur de appell.

33 **IN FERO** ex hac subintelligetia, quod si quis citatur domi coram Aud. Camerae ad videndum decretum, & relaxari mandatum executionis, &c. & Auditor Camerae in die citationis decernat mandatum, nisi ad primam diem cum intimatione, iuxta stylum illius tribunalis, & citatus die sequenti post decretum mandatum appelleret, & deinde causam appellationis non committat, quia expediet intimationem, causa efficitur deserta, quia iam habuit se pro intimato de sententia.

34 **INTELLIGE III.** ut intimatione non sit necessaria, si dum quis se preparat ad intimandam sententiam, adversarius, cui est intimanda, non voluit audire, quia tunc ei imputatur, ex quo non stetit per denunciantem, Franch. in cap. ult. si iustus, nu. 47. v. c. quid orem si quis de appell.

35 **INTELLIGE IV.** ad usum praxis, ut, data commissione appellationis infra decem dies à die habita notitiae, Signatura committat causam appellationis cum

clausula *propter de iure* iuxta clausulam operatur, ut si appellatus probaverit, appellacionem non appellasse infra decem dies à die habita notitiae commissio, & appellatio sine nullitate, & sententia si mutanda executioni, Merq. chest. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. sup. diuer. cap. 28. nu. 66. & 67. fol. 304. & 305. in 2. imp. eff.

36 **INTELLIGE V.** ut in causis, in quibus non datur appellatio, nihil refert, citationem esse executam personaliter, vel domi, quia, si non datur appellatio, frustra queritur à qua die currit tempus ad appellandum, cum non erit, nullae sint qualitates vulg. iur. similiter in executione, & possessorijs respectu appellationis suspensiva nihil refert, quod citatio sit executata domi, cum appellatio suspensiva denegetur, ut latè scripti infra quæst. 17. limit. 9. princip. nu. ... & limit. 6. memb. 1. nu. ...

37 **INTELLIGE VI.** ut iste secundus casus de quo supra num. 13. non praticetur hic in Vrbe in causis delegatis, & Rotabilibus, quoniam citationes non admittuntur, nisi sint executae personaliter, praterquam citationes per audientiam contradictoriam, seu per odicitur, ut per diligetias in suis casibus.

38 **FIRMATA** iam conclusio, quod appellandum sit infra decem dies à die latae sententiae, si citatio ad sententiam fuerit executata personaliter, vel à die habita notitiae, si non fuerit executata personaliter cum suis peculiaribus intelligentijs, de quibus supra.

**NOTA** differentiam appellationis interpositae post decem dies à die prolatae sententiae, sed infra decem dies à die habita notitiae prolatae sententiae, quia isto casu attentata per iudicem, seu executorem post lapsum decem dies à tempore prolacionis sententiae, & ante interpositam appellationem valent de tenore, nec revocantur per modum attentatae, seu nullitatis, sed solum beneficio iniustitiae, docto & cognito de ea in causa appellationis, Rot. decis. 28. alias 351. licet forte de appell. in noo.

Secus est si sint attentata, pendente termino decem dierum, inchoandum à prolacione sententiae.

His absolutis.

**DECLARA I.** eandem conclusionem sic firmatam, ut citatione personaliter executata, terminus decem dierum, qui datur ad appellandum, incipiam currere à die, ad quam quis est citatus ad sententiam, siue illa



illa die feratur sententia, siue non feratur, sed habeatur pro seruato, quia adhuc appellatio debet interponi iuxta decem dies à die habite terminos pro seruato, & ita feratur: vide stylus, & praxis inoleuit appellandi à sententia quatenus contra, prout scribitur Vestr. in pract. lib. 7. cap. 3. sub num. 29. vers. amplius. fol. 203. vbi, loquendo de more Auditorum Rote, qui pronuntiant prout in cedula, & plerumque inquit decimus dies antequam subscribatur cedula, inquit, cum isto casu non fiat certum, an sententia sit futura fauorabilis, vel contra, inoleuit practica, quod hinc incertitudini occurrimus, appellando non alias simpliciter, sed cum clausula [quatenus contra partem nostram] de qua praxi appellandi quærimus contra, & in parte, & partibus, vide quæ scripsi infra q. 17. limit. 1. non. 1. 9. & seqq. & de practico stylo habendi terminum pro seruato, & difficultatibus eius vide infra q. 14. num. 9. & 10.

Difficultas oritur in casu huius declarationis: quid si iudex ordinarius habuit terminum pro seruato, & pars dedit intra terminum decem dierum cedulam appellacionis, & iudex intra terminum pro seruato habitum non pronuntiauit, & sic est circumductus ille terminus: nunquid, cum de nouo iudex habebit terminum pro seruato, erit de nouo danda alia cedula appellacionis, seu repetenda illa, an verò sufficiat, iam data, in antecedenti termino habito pro seruato?

Respondeo, esse de nouo appellandum, vel repetendam cedulam appellacionis, quia ille terminus habitus pro seruato est circumductus, & euarius, sicut dicimus de citane circumducta, quod est de nouo facienda, & cum ille terminus habitus pro seruato sit circumductus, sequitur, vt sententia non dicatur lata, & consequenter non potest appellari, quia si non est lata sententia, nullum fuit adhuc illatum grauamen, & non illaro grauamine, cessat appellatio per ea, quæ dixi supra quæst. 5. num. 101. & ideo illa prior appellatio est inutilis, & nulla, quia fuit interposita ante sententiam.

39 EXTENDE vt eadem praxis appellandi quatenus contra infra decem dies sit utilis, & necessaria in quolibet loco, in quo feratur practicus stylus pronuntiandi prout in cedula, sicut seruatur in Curia Romana.

40 DECLARA II. non satis esse ap-

pellanti probare se appellasse, sed debere etiam probare, se appellasse infra legitimam temporalem. Gemin. in cap. 3. romana. §. si vero. num. 1. & 7. & 1 ranch. sub num. 4. de appell. in 6. rursus idem Fraoch. in cap. 38. cum io ecclesia. sub num. & not. vlt. & Dec. not. 2. num. 4. de appell. Card. Alex. in cap. 4. personar. sub num. 1. eod. tit. de appell. Frauch. Arret. in cap. 36. significauerunt, num. 6. de restit. Felin. cap. 15. quoad consultationem, num. 25. vers. secunda conclusio. de sent. & re iudic. Lancell. tract. de aiten. par. 2. cap. 11. de aiten. & innou. appell. pend. limit. 50. num. 47. & seqq. rom. 5. fol. 378. & Mising. in sug. obseru. cent. 3. obseru. 15. circa appellacionem, & clarius obseru. 12. non solum. num. 1. dicens, quod iudex ad quem non debet inhibere, neque procedere antequam sibi de hoc sit facta fides, & alij, quos refert, & sequitur Menoch. tract. de presumpt. lib. 2. presumpt. 95. sub num. 3. & ratio est, quia appellare intra decem dies est quedam solemnitas exiiseca, quæ non presumitur, vel appellare infra decem dies est de substantia appellacionis, ideoque qui se sic appellasse asserit debet probare, Menoch. d. nu. 3. & 4. Surd. conf. 187. quæstio proposita. num. 4. & 10. lib. 1.

Comprobatur hæc declaratio, quia etiam in restitutione in integrum is, qui eam peti debet probare, se eam petisse infra legitimam temporalem, nempe intra quadricentum. Surd. d. conf. 187. quæstio. num. 4. & seqq. lib. 1.

Praxis ideo est, vt notetur dies, quo datur appellatio, vt scripsi supra quæst. 4. num. 57. & hora diei, quando datur vltima die, vt scripsi infra num. 50. & deinde ad docendum appellacionem fuisse interpositam infra decem dies, appellans tenetur producere appellacionem, & ipsam sententiam, à qua appellat, cum alias non possit bene probari, quod appellauerit infra decem dies à die sententiæ, nisi fidem faciat de sententia, & de die lator sententiæ. Fraoch. in d. cap. 38. cum io ecclesia. sub num. 3. de appell. & Gemin. in cap. 3. romana. §. si vero. sub num. 7. vers. quæro quare. de appell. in 6.

Quod si appellans non habet apud se ipsam sententiam, neque de facili possit habere, poterit petere ab aduersario, qui sententiam obtinuit, vt illam exhibeat: Imo; quod plus est si appellatus recuset edere sententiam.

neganda ipsam habere apud se, Index appellacionis potest pronuntiare, quod si in futurum nunquam prodnctur, nullum habet effectum, vi ex Innoc. refert, & sequitur, res- sione vltima de comuni opinio Dec. in d. cap. 38. cum in ecclesia. num. 6. & 7. in fine, licet contra eam Bingham Fed. de Sen. quem citat.

- 43 EXTENDE I. istam declarationem, vt procedat etiam si pars appellata confite- retur, fuisse appellatam, quia adhuc tenetur vtinamque probare, etiam appellatio non opponentes, & ratio est, quia quis, eam par- tem non habens, teneat probare omnia, constitutiva formalitatis iuris sui, sine quibus has habere non potest, Bellam. dec. 683. quamquam, sub num. 3. & quod ad effectum reuocandi autentici non satis sit, pariter, appellatam confitenti appellacionem in se, interpositam, sed debeat constare fuisse ap- pellatum infra decem dies, quia non sequitur, fuit appellatum, ergo fuit appellatum infra decem dies, Rot. dec. 30. alias 190. quoad reuocationem. de appell. in non. quam post Franc. citat, & sequitur Conar. par. 4. q. cap. 23. num. 1. in fine vers. secundo. fol. 317. Ratio mea indubio potest esse, quia hec confessio appellati venit prodnctum ab ap- pellante, qui se fundat in ea. sed confes- sio dubia intelligitur non eam tunc confitenti, sed contra producentem, vi ex Glof. Rot. & Alex. terni, & sequitur sam lib. preced. cap. 11. num. 442. & 443.

Ergo nec confessio non continet infra, quantum tempus fuit appellatum, remanet obscura, & ideo interpretanda contra, producentem.

Contra istam extensionem firmat Lan- cell. d. lib. 50. ampl. 8. num. 99. fol. 379. & citatur Bellam. dec. 349. dicitur premissum, num. 1. & Rot. dec. 39. alias 316. si possessus, de appell. in nou. quae non facit ad rem, & te- net etiam Menoch. tract. de praeiump. lib. 1. praesumpt. 95. veric. declaratur primo. sub num. 6. allegant Bellam. d. dec. 683. & Rot. d. dec. 30. dicens, quod ita sentit Bellam. et Felin. in d. cap. quoad consultationem. num. 25. aliter intellexerit ipsam Bellam.

Reita extensio, a qua non discedo propter rationes in ea adductas.

Intellige, & restringe eam, vt non proce- dat in confessione tacta, de qua habes infra num. 44.

- 43 EXTENDE II. eandem declara-

tionem, vt non satis sit appellanti doceri, se appellasse iura legitima tempora, sed debet etiam docere, appellacionem fuisse interpositam a persona iudice, id est a qua habentur potestatem, Rot. d. dec. 304. quoad reuocationem. de appell. in non. & vide, quae scripti supra quae. 5. num. 26. & 27. & fuisse iurisdictionem in suis casibus, de quibus scripti supra quae. 6. num. 30. & sequi & fuisse datam eandem appellacionis in scriptis infra decem dies, quia non sufficeret fuisse appellatum vna voce, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in non. ap- pell. pend. in praes. num. 57. tom. 5. fol. 347. de deum debet probari, quod appellatus habeat omnia alia eius extrema, & formalia requisita, Bieden. tract. de appell. par. 1. num. 13. col. 41. in principio.

- 44 RESTRICTIO eandem declara- tionem, vt non procedat in casu confessionis tac- tae, habentis adum positum, qui supponit appellacionem validam, quia tunc dies reuocandi omnia probata ex confessione partis adacti, vt potest si appellatus daret commissi- sionem, qua impetraret iudicem super ap- pellacione aduersarij, de qua tamen non constaret, & postmodum coram iudice im- petrato daret etiam libellum, in quo potest pronuciari male appellatum, & confir- mari sententiam, quia ex his videlicet con- fessus, appellacione fuisse legitime interposi- tam, Bellam. d. dec. 683. quamquam, in principio, quem refert, & sequi videtur Felin. d. cap. 15. quoad consultationem. sub num. 25. vers. secunda conclusio. de sens. & sic iudices allegat Rotam in contrarium, & eandem restrictionem firmat Lancell. d. li- bra 50. ampl. 8. sub num. 100. ibi quod tan- to magis. fol. 379.

Aduerte, quia ista restrictio forsitan non procedat, quando is, qui sic est confessus appellacionem, molestaretur pro reuocatio- ne attentatorum, quia forsitan deberet aliter probari appellatio per ea, quae retuli, & se- quens iam supra num. 43. vers. extende primo.

- 45 EXTENDE istam restrictionem, vt procedat etiam si pars condemnatus dedisset commissiorem, & actor postea, non aliter co- stitio de appellacione, commissionem ap- pellacionis expediri curaret, ac, presentata co- mmissione in actis, iuraret, procedi ad vltimo- ra, & pronuciari male appellatum, & bene iudicatum, quia tunc videtur tacere, fuisse debito

debito tempore appellatur, adeoque poterit iudex sine alia probatione appellationis pronuntiare, ut refert & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. super diuers. cap. 1. §. 2. num. 1. versus finem, fol. 398. in secunda impressione.

- 46 **DECLARA III.** ut neque satis sit reperiri scriptum in actis. Ego a decem diebus proxime prateritis citra habui notitiam sententia, à qua appello, quia & se de acquitate Domini de Rota trauerunt, præfuerunt appellatū in iura decem dies, Rot. decisi. 39. alias 316. si possessor. de appell. in nou. quam referunt, & sequuntur Fianch. in cap. 8. concertationi, in fine, sub num. 7. vers. quid autem de appell. in 6. Felyn. in cap. 15. quos d. consultationem, sub num. 3. vers. tertia conclusio de sent. & re iud. & Menoch. in d. de præsump. lib. 3. præsump. 95. vers. iterum dicitur, sub num. 4. tamen de rigore verba aliter esset dicendum, quia præsumeretur appellatum, post lapsos decem dies, ut citando Rot. in eod. decisi. 39. i. referunt & sequuntur Felyn. ubi sup. 3. & Balb. tract. de præscrip. in 4. & ult. par. princip. q. 1. princip. sub nu. 10. tom. 17. fol. 124.

Secus est quando, addendo copulam (&) dixissem, a decem diebus proxime prateritis, & citra, quia tunc præsumeretur appellasse intra decem dies, Rot. Fely. & Menoch. in locis sup. à proxime citatis.

- 47 **DECLARA IV.** ut appellans non cogatur adire iudicem à quo vultuo momentum descendit, sed potest quandoque adire intra descendium; & ubi non inueniunt iudicem, & ideo appellauerit coram honesta persona, non tenetur amplius redire & perquirere iudicem, Cassad. quem reuolui & sequutus sum supra q. 6. num. 35. declar. 5. ubi videas.

- 48 **DECLARA V.** ut hoc tempus decem dierum seu vnde quoad sui initium, quia non incipit currere ante à tempore scitetur, quare non currit ignorantia, nisi sit vere contumax: item non currit ei, qui est impeditus adire iudicem à quo, vel iudicem ad quem, sed quoad sui progressum est continuum, ut declarant Spre. tit. de appellat. §. refert. sub nu. 1. vel si sed nūquid. lib. 2. fol. 189. Felyn. in d. cap. 15. quod ad consultationem, num. 6. vers. quarta conclusio, in fine, de sent. & re iud. lo. Ferrar. tract. de appell. lib. 1. cap. 4. num. 137. vers. in super. tom. 5. fol. 69. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 2. limit. 30.

num. 49. fol. 378. & ita tenent Bar. & eorum communiter in l. 1. §. adtes. ff. quon. appell. sit. & quod ita obferuatur in Camera, ut hoc tempus descendit ad appellandum sit ab initio vnde, & quoad progressum continuum, testatur Mising. in sing. obseru. cent. 2. obseru. 1. in fine.

- 49 **DECLARA VI.** decem dies, datos ad appellandum, numerari non solum à recitatione sententia, cap. 18. antetorum. 2. q. 6. Rebuff. tract. de appell. art. 1. §. 1. sub num. 2. tom. 3. fol. 481. lo. Ferrar. d. cap. 4. num. 137. vers. in super. tom. 5. fol. 69. sed etiam initium, seu alterius temporis statutarii, dati ad appellandum, incipere ab illo puncto, & momentum quo recitatur sententia, & currere vique ad vltimum punctum & momentum descendit, frequenter tempus istud ad appellandum currit de momento ad momentum, Glofian l. 1. §. dies. in verbo. subnaxille. & de Bar. num. 3. ibi item quærit. ff. quon. appell. sit. Spec. tit. de appell. §. testat. col. 3. sub num. 3. ibi. tu dicas. fol. 190. Glofian elem. sicut. in verbo. 3. die. de appell. Saly. in amh. bodie. in princip. C. de appell. Fely. in cap. 15. quoad consultationem. num. 16. vers. quarta conclusio. de sent. & re iud. Card. Alex. in cap. 4. personas. no. 2. vers. & antequam. in fine. ibi. tu tamen caui. de appell. Hinc. Giga. ad Dec. in cap. 8. ex ratione. in t. addit. in vbi. in. currat. eod. tit. de appell. Ma. ian. in suo spec. par. 6. act. 1. princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 214. in fine fol. 488. Myfen. in sing. obseru. cent. 3. obseru. 1. non solum. sub num. 1. Gail. in præf. obseru. lib. 1. obseru. 139. no. 4. in fine & num. 5. Luc. Pat. in præf. cap. lib. 5. cap. 1. num. 11. & 13. Modest. tit. de proc. execut. par. 1. cap. 2. num. 1. Tiraq. infra citatus. & dicit supra 2. lib. 1. cap. 32. sub num. 19. & hoc eod. cap. q. 4. sub nu. 57. & de comuni opinione testatur Collegiam Patavinum in cons. Alex. cons. 87. nos doctores. num. 1. lib. 7. quem refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 1. cap. 12. limit. 50. num. 41. & 42. fol. 378. ubi firmat hanc regulam, de quod se uerui in Camera Imperiali, testatur Mising. in sing. obseru. cent. 6. obseru. 12. fatalia. num. 1. & 2. & quod in dubio omne tempus semper currit de momento ad momentum, & semper dies terminari computari in termino, nisi in casibus, in quibus à tunc est expressum contrarium, scribit Fianch. in cap. 1. super eo. lib. 2. num. 22. de appell. & quod hoc sit

hoc sit commune omnium temporum, ut  
fuit computatio de momento ad momentu,  
nisi aliud exprimitur, vel nisi sit tempus vi-  
tile, quod habet suas intercapedines, scri-  
bitur ita, quod cumulat Tiraq. tract. de retract.  
figura. §. i. glof. 12. sub num. 20. vers. alij. &  
num. 21. fol. 126. & 127. & quod etiam 30.  
dies, qui assignantur pro apostolis, currant  
de momento ad momentum, scripsi quare.  
seq. num. 43. in fine.

Habet ex ista declaratione, quod dies ap-  
pellationis computatur in numero decem  
dierum. Spec. d. §. restat. nu. 3. vers. sed num.  
quid dies. fol. 189. & similiter dies lata sen-  
tentia computatur in termino. Tiraq. d. glof.  
21. num. 36. vers. & hoc quoque. fol. 131. lo-  
quens de biduo, quod dabatur prius ad ap-  
pellandum.

50 **IN FERO I.** ex ista declaratione,  
quod is, qui appellat in ultima die, debet  
exprimere horam diei, qua appellat. Card.  
Alex. in cap. 4. personas. omni. 2. vers. & an-  
tequam. in fine. ibi. sit tamen cautus, de ap-  
pell. Felyn. in cap. 15. quo ad consiliatio-  
nem. nu. 26. concl. 4. de sent. & re iud. Hier.  
Gig. ad Dec. in d. cap. ex ratione, in prima  
additione, Celsus Barz. in bonon. decif. 52. 2.  
ta. sive. num. 5. & ex Ang. Arret. & alijs reu-  
li & sequutus sum supra quare. 4. sub num. 57.

51 **IN FERO II.** quod appellatio potest  
interponi quolibet tempore tñm non feriato,  
quam feriato. Glof. in l. 1. §. dies autem,  
in verbo. copiam. si. quam. appell. sit. Papicni.  
in pract. in form. appell. à sent. diffin. in glof.  
coram vobis. num. 6. fol. 404. & sic etiam  
feriato in bonorem Dei. Ang. Arret. in d. §.  
dies autem. num. 6. vers. in ea glof. in fine.  
not. & Franch. 10. cap. vt. si iustus. q. 8. sub  
num. 29. de appell. & quod per constitutiones  
Marchie sit dispositum, vt, imminente  
lapsu decem dierum ad appellandum, possit  
notarius rogari in die feriato ad bonorem  
Dei de interpositione appellationis, retuli  
lib. precedenti cap. 5. sub num. 42. & potest  
interponi etiam de nocte. Franch. vbi supra,  
& tal. in l. i. in iure romano. num. 13. vers. vlti-  
mo adde. ff. de fer. & scripti eod. lib. preced.  
cap. 3. num. 339. vers. comprobatur octauo.

Ratio huius illationis non est ea sola, quia  
appellatio sit actus extrajudicialis, qui, si  
periculum sit in mora, potest exerceri etiam  
tempore feriato, & de nocte, vt considerat  
Franch. vbi supra, sed potest etiam esse, quia  
hoc tempus ad appellandum currit de mo-

mento ad momentum, & sufficit, quod ap-  
pellatus antequam transierit vltimum momen-  
tum; ergo debet posse appellare in vltimo  
momento, sive sit tempus iudicium, sive feri-  
atum, sive de die, sive de nocte; ergo non  
attenditur qualitas temporis in appellatione.

Ceterum in materia indifferenti, & in  
pluribus casibus, an & quando dies terminus  
computetur in termino, vide Milin. in repert.  
in verbo. sei. minus. fol. mihi 373. Vpor. tract.  
nullit. rubr. de nullit. ex defect. iurisd. num.  
260. tom. 4. fol. 392. Petr. Beck. tract. de iure  
susten. cap. 37. num. 9. tom. 3. par. 2. fol. 174.  
Rot. diuersi. decif. 75. Stephanus. nu. 3. & 12.  
par. 2. fol. 48. & Tiraq. de retract. lignag. §. i.  
glof. 11. à num. 27. vers. sed vt his. vsque ad  
num. 62. fol. 126. & seq. qui, supposita vtra-  
que opinione, quod licet non computetur  
in termino, & quod computetur, multas ad  
vtramque opinionem subiicit iurisdictiones. &  
opinionem, quod dies termini non compu-  
tetur in termino, sequutus sum supra lib.  
cap. 32. sub num. 19.

52 **SVBDECLARA** eandem declara-  
tionem, vt in casu dubio quando non con-  
stat, si aperte, an effect lapsus vltimum mo-  
mentum decendij, debeat iudicari non esse  
lapsum, & consequenter appellationem non  
esse desertam, & moueat ex eo, quod in du-  
bio est pronuntiandum, appellationem non  
esse desertam, ne ius alterius pereat. Rebuff.  
tract. de appell. in pract. nu. 73. tom. 3. fol.  
481. moueat etiam ex eo, quia si in dubio  
est defendendum appellationi, vt retuli & se-  
quutus sum infra q. 17. ampl. 14. num. 60.  
Ergo etiam in dubio debemus pronunciare,  
appellationem non esse desertam.

53 **RESTRINGE** I. eandem declarationem  
in eo, quod dixi iactum temporis ad ap-  
pellandum incipere à momento, & puncto re-  
ciatæ sententiæ, venon seruetur Romæ sub  
dispositione bullæ Innocentij Otdani ex  
daiuen Romæ apud S. Petrum anno Domini  
1487. Idus Ianuarij; quia satis est appellare  
vltima die decendij, etiam si lapsus sit vlti-  
mum momentum; sicut ex ead. bulla Inno-  
centiana testatur testando de stylo Palatii  
Vellr. lib. 7. cap. 3. vers. verum et si, sub num.  
26. Aut. Bard. tract. de temp. vil. cap. 3. sub  
num. 1. vers. hoc tamen tempus. rom. 5. fol.  
212. & Menoch. tract. de presumpt. lib. 2.  
presumpt. 95. sub num. 6. quare licet senten-  
tia feratur die prima Maij hora 13. & die

11. claus.

ri. eisdem mensis eadem hora 13. finiant decem dies, ita quòd, illa hora 13. lapsa, nō possit appellare de iure communi, tamen in vim dictæ bullæ potest appellari usque ad extremum pñctum illius diei artificialis, vt declarata Bard. vbi supra dicens, quòd non attenditur, si tamen eadem die momentū interposita sit.

54 EXTENDE I. istam restrictionem, vt præfata bulla in hoc seruetur de consuetudine passim in foro stvū Ecclesiastico, nollebī enim vidi intera statum Ecclesiasticū obferuari ista momenta, sed solum attendi quòd interponatur autē vltimum momentum decem diei. & quòd iste stylus sit seruandus in ceteris curijs Pontificijs. aduertit etiam Menoch. d. præsumpt. 95. sub num. 6.

55 EXTENDE II. vt in tantum non attendatur istud momentum ad momentū, vt propterea dies terminē non computetur in termino, hoc est, dies, quo profertur sententia, non numeratur in termino, vltima tamen dies ad appellandum durat vsque ad extremam partem diei ante tempus notis; & ita seruetur, alias inspicere deberet momentum, ne vni, vel alteri parti fieret præiudicium.

56 RESTRINGE II. vt non procedat quando statutum ordinaret, vt posset appellari intra decem dies à die late sententiar, quia nunc dies late sententiar non computatur in termino, Alex. conf. 87. nos doctores, num. 10. lib. 7. & ita de statuto Romano scribit Luc. Per. in pract. cap. lib. 5. cap. 1. num. 12. & 13.

57 Ratio huius restrictionis est, quia istæ dictiones A, AB, EX, regulariter excludūt, vt dies ipse à quo non computetur, Tiraq. tract. de retradi. lignag. §. 1. gl. 1. num. 51. limit. 7. & num. 54. fol. 130. & quòd dictio A, vel AB, ponatur exclusive in termino, cui adiungitur, & ideo quando terminus adiungitur numero dierum, vel mensum cum præfata dictione, puta infra mensem, à die præfationis litterarum, vel à die contestationis liris, tunc illa dies non computetur in termino, refert, & sequitur Franch. in cap. 1. super eo. II. secundo, sub num. 12. de appell. & quod dictio, A, faciat separationem, refert, & sequitur D. c. in cap. 8. ex ratione. not. 1. num. 3. & Hier. Gig. in addit. ad cum, littera B. verbo, littera, de appell. colligentes, quòd annus datus ad finie-

dam causam appellationis incipit à die appellationis exclusivè, sed plura de natura huius dictionis, A, vide apud Hier. Gig. vbi supra, & de dictione EX, quod excludat diē cui adiungitur, & significet post illum diem, vide Tiraq. d. gl. 1. r. num. 54. vers. de dictione, & num. 55. fol. 131. & de dictione, EX TVNC, quòd de sui natura denotet extremarē temporis, cui adiungitur, idcoque fiat computatio de momento ad momentum, & tamen dies feriari, quā non feriari computentur, scribit Franch. d. cap. super eo, num. 10. & 11. de hac dictione vide, quæ scribit Tiraq. d. gl. 1. r. num. 39.

58 DECLARA VII. vt appellatio, quæ debet interponi infra præfixos decem dies, possit interponi etiam tempore festarum, & de nocte, vt retuli, & sequutus sum supra, num. 51.

59 AMPLIA I. nunc eadem conclusionem de appellando infra decem dies positam supra num. 1. vt procedat etiam si quis in causa appellationis vellet probare nullitatem sententiar, quia adhuc succumberet, nisi doceret, se appellasse infra legitima tempora, licet enim potuisset deducere nullitatem absque appellatione, & satis fuisset probare nullitatem simpliciter, amen quando nullas deducitur per viam appellationis debet appellans necessariò probare, se appellasse infra legitima tempora, quia non sufficit probare nullitatem simpliciter, Io. Andr. in cap. 63. dilectio. col. 1. in verbo. & inanem. num. 3. & ibidem Franch. cum. 3. & 4. vers. ex quibus. & Card. Alexan. q. 9. num. 61. de appellat. dicens, quòd appellans à sententia nulla non obtinet in causa appellationis, & si probet notoriè nullitatem, nisi iustificet eius appellatōem, probando fuisse legitime interpositam, quod ibidem scribit Abb. n. 6. & ceteri cōmuniter, & ex Franch. supra citato refert, & sequitur Vant. tract. nullit. rubr. à quo, & quibus modis, &c. sub num. 20. vers. & quod diximus, in fine tom. 4. fol. 383.

60 SVB AMPLIA hanc ampliationem vt procedat etiam si appellans vellet probare nullitatem ex defectu iurisdictionis iudicis à quo, vel quia is fuerit excommunicatus, vel quia deficiat liris contestatio, quia hæc non veniunt in prosecutione appellationis secundum Innoc. quem refert, & sequitur Io. Andr. d. cap. 63. dilectio. num. 7. de appellat. verum iudex ipse, videns nul-

nullitatem non potest exequi sententiam, quamvis, non si appellatum infra legitima tempora.

61. Nunquid si fuerit dictum de nullitate, infra decem dies, eaq. nullitate pendere, labantur decem dies ad appellandum, possit adhuc appellari post lapsis decem dies, quia, pendente iudicio nullitatis, non currat tempus ad appellandum: vide infra l. i. de i. 9. num. 169. & infra q. 15. num. 91. & seqq.

62. AMPLIA II. ut appellans teneatur probare formalia suae appellationis etiam si appellatus confiteretur ore proprio de non iure ipsius appellati, & sic notorie constaret de non iure appellati, quia adhuc iudex appellationis non posset pronuntiare pro appellante, si causa sui deducta per viam appellationis, Franch. in cap. 63. dilecto. num. 6. vers. verum his non obstantibus. de appell. & sic tenetur omnino probare, se appellasse infra legitima tempora, quia hoc est de formalitate appellationis.

63. SVBAMPLIA I. ut procedat etiam si causa appellationis esse devoluta ad Patrem, quia adhuc is, adhuc per viam appellationis, non posset pronuntiare pro appellante, prout in his terminis loquitur Franch. ubi supra.

64. SVBAMPLIA II. ut cum appellatio iudicialis à futuro gravamine crearet formalibus appellationis, iudex, aditus per viam appellationis, non possit pronuntiare ad favorem appellantis, etiam si de eius iure constaret per confessionem appellati, quia, cum à futuro gravamine non liceat appellare, & consequenter appellatio nullam devolvat iurisdictionem ad iudicem ad quem, sequitur, ut quamvis ex confessione ipsius appellati probetur intentio appellantis, tamen iudex appellationis non potest pronuntiare pro appellante, Card. Alex. in cap. 63. dilecto. num. 6. de appell.

65. Ratio huius ampliacionis, & subampliacionum est, quia confessio patris licet faciat notoriū, ut scribitur Franch. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis, & dicitur infra q. 17. limit. 4. num. 1. & 30. licet etiam sancti omnino nullitatem processus etiam si nullitas proveniret ex defectu suorum mandatorum, siue propter ineptum modum agendi, siue propter non servatum ordinem iudicialium, siue quia sententia sit lata post preceptam instantiam, ut scribitur Franch. in d. cap. 63. dilecto. num. 5. vers. & ex predictis & Card.

Alex. num. 6. de appell. & scripti supra lib. 1. cap. 97. sub num. 116. vel quinto ex eo.

66. Tamen non sanat nullitatem ex defectu iurisdictionis, seu maius decere, hanc omnino procedit, data iurisdictione iudicis in modo agendi intentari, Franch. in d. cap. 63. dilecto. nu. 6. vers. verum his non obstantibus. & Card. Alex. num. 6. de appell.

67. AMPLIA III. ut procedat etiam si quis vellet in prosecutione appellacionis probare notoriam iniustitiam, & manifestam iniquitatem tenentis, quia adhuc non audivimus nisi appellaverit infra decem dies, Rebuff. tract. de appellat. art. 1. gl. 3. num. 18. rom. 3. fol. 48. dicens quod posset appellare si Princeps relevari eum appellantem, alioqui, inquit, post tempus iam Principii beneficio non posset.

- Confero, & respondeo racione obiectio-  
nis, quia & si sententia, quae continet manifestam, seu evidentem iniquitatem, non teneat in rem iudicatam, Contar. in l. vna. li. mit. 9. num. 42. C. si de mom. poss. quia, notoria iniustitia, & nullitas equiparantur, ut dixi lib. preced. cap. 3. num. 192. & sententia nulla ad tenetur nomen sententiae, & ideo non transit in rem iudicatam, testibus ijs, quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. nu. 195. Tamen etiam à sententia quae non transeat in rem iudicatam, debet appellari infra decem dies, Abb. in cap. 65. l. i. nobis. sub num. 7. vers. vel dic. de appell. quem retuli, & sequutus sum infra q. 17. limit. 1. num. 6. vers. exinde restio. & ex pluribus refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. in 3. & vlt. par. in verbo. & demū ferunt Laurent. num. 155. fol. 449. quem retuli, & si quous sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 131. ibi. respectu temporis, dicitur, quod sententia, quae non transeat in rem iudicatam, in nihilum differunt ab alijs quoad remedium appellationis, & ipse Maran. in eodem verbo, num. 141. casu 12. loquutus est de sententia iniqua, & satis patet veritas huius ampliacionis ex eo, quod sententia nulla non transit inquam in rem iudicatam, & tamen ab ea non potest appellari elapsis decem diebus, testibus ijs, quos citavi, & sequutus sum supra num. 59. ampliacione prima.

68. Cautelem tamen pro eo, contra quem est lata sententia notorie iniqua, & non appellavit infra decem dies est, ut dicat de nullitate sententiae per ea, quae scripti infra q. 19.

Item 1.

rem. 2. concl. 2. num. 1. & seqq. & commissæ causa oulitaris, paulatim doceat de iniustitia sententiar; quouiam si constaret de præfata euidenti iniquitate, licet nullus non, probaretur, tamen sententia, quæ alias transisset in rem iudicatam, poterit reuocari per viam notoriæ iniustitiæ; quia hoc casu valet secunda sententia contra primam, vt refert & sequitur Conc. in l. vnica. limit. 9. sub num. 48. vers. hinc sit cautus. & num. 49. C. si de moment. poss. & retuli etiam & sequutus sum infra q. 17. limit. 6. memb. 2. num. 38. vers. intellige.

Causa etiam erit, vt notorietatem iniustitiæ opponat in executione sententiæ per eam, quæ dixi infra q. 17. limit. 1. num. . . .

- 69 APLIA IV. eandem conclusionem, vt non solum principales litigantes tenentur appellare infra decem dies, sed etiam tercij, volentes abare appellatiõni, tenentur adhærere infra eisdem decem dies, Rot. decil. 5. alias 125. adherentes, de sen. excomm. in nou. Mil. in repect. in verbis appellatiõni ab alio. fol. 18. in prima pag. & in verbo. excommunicatus petus. fol. 118. pag. t. Salic. in auct. hodie. q. 9. sub num. 4. C. de appell. dum scribunt, adhep. contem appellatiõni interposse ab alio, & excommunicatui post adhesionem, non debere audiri, si petat absolutiõnem ad cautelam, uisi doceat, se intra decem dies, quæ poterat appellare, adhæsisse. Socin. conf. 45. vñ. sub num. 10. vers. quia dubitatio, lib. 1. Guid. Pap. tract. de appell. q. 75. num. 51. tom. 5. fol. 59. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 50. princip. ampl. 1. nu. 50. tom. 5. fol. 378. & quod intra tempus appellandi debeat quis appellatiõni adhærere, & non postea, scribit Rebuff. tract. de appell. art. 1. gl. 1. in fine, num. 12. tom. 3. fol. 483.

Ratio huius ampliatiõnis adducitur à Soc. d. conf. 45. sub num. 10. vers. quia. imo.

- 70 SYBAMPLIA hanc ampliatiõnem, vt procedat etiam in eo, qui semel adhæsit appellatiõni, & postea renouauit adhesionem, quia, si velis iterum adhærere, debet adhærere infra eisdem decem dies, Soc. d. conf. 45. sub num. 10. vers. sexta declaratio. lib. 1. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 50. princip. num. 52. tom. 5. fol. 378.

- 71 DECLARA. L. eandem ampliatiõnem,

net, vt nō satis sit adhærere simplicitèr appellatiõni, sed debet ipsa adhesionem intimari iudici à quo, Mil. vbi supra, & debet intimari debito tempore, Rot. d. decil. 5. & Lancell. d. cap. 1. ampl. 1. num. 7. fol. 319.

- 72 DECLARA II. vt hac adhesionem possit habere locum, uisi in eo, qui habet interesse, Mil. vbi supra, & Lancell. d. ampl. 12. num. 7. & q. fol. 354.

Ratio est aperta, quia tertius non potest appellare, nisi habeat interesse, vide supra, q. 5. sub num. 57. vers. secus, & est regula generalis, quod non audiantur nisi hi, quorum interese, vt dixi d. q. 5. num. 95. & quod tertij, qui admittuntur ad appellandum, admittantur solum pro eorum interese, hanc scripsit d. q. 5. num. 71. & uum. 31. & seqq. & quare interese requiritur dixi etiam q. 5. num. 73.

- 73 DECLARA III. vt adhesionem debeat esse expressa, Mil. vbi supra.

- 74 DECLARA IV. vt adhesionem remaneat firma etiam si principalis, qui appellauit, renouet appellatiõnem, seu morietur, quia adhærens poterit nihilominus prosequi appellatiõnem in sua adhesionem, Salic. in d. auct. hodie. q. 9. sub num. 4. C. de appell. & in litis cōsorte retuli, & sequutus sum infra nu. 78.

DECLARA V. vt adhesionem nihil debeat adiudicari, quia nihil petitur, sed solum petitur, quod et non preiudicatur, si causam reperit iure defendisse, Salic. d. q. 9. sub uum. 4.

- 75 DECLARA VI. magistraliter restringendo ampliatiõnem, vt procedat in duobus casibus. Primus est, quando ipse tertius vult appellare, quia debet appellare infra decem dies, Gail. in post. obser. lib. 1. obser. 122. sub num. 5. vers. tertius casus. Secundus casus est, quando tertius vult posse prosequi appellatiõnem, etiam si appellans oollet illam prosequi, neque introducere eam coram iudice appellatiõnis, quia isto casu, & ad hunc effectum debet adhæsisse appellatiõni, eamque ratam habere infra decem dies, datus ad appellandum vt sentis Gail. d. obser. 122. sub num. 4. vers. secundus casus. i. uultus hys, quæ scribit sub nu. 1. & eod. num. 4. vers. intellige hanc.

Secus est quando non intendit appellare, neque prosequi appellatiõnem, sed solum adhærere prosecutioni appellantis, quia isto casu, seu ad hunc effectum sufficit etiam si adhærere post lapsos decem dies, & hoc est,

Hi quod

quod semit Gaild. num. 1. & 4. vers. Intellige hanc. dicens, quod tertius, qui habet interesse potest prosequi appellationem, ob alio interpositam, licet ipse non appellauerit, quia per appellationem principalis suspensa est sententia, & omnibus, quibus gratiam est illata, via est aperta ita, vt non sit opus alia appellatione, quia ipsemet appellatus potest adherere appellationi appellantis, & deducere sua iura, antea non deducta, perinde ac si ab initio ipsemet debito tempore appellasset, & hac omnia, inquit, dommodocausa appellationis sit per appellationem introducta, coram iudice appellationis.

**DECLARA VII.** vt decem dies, intra quos tertius tenetur appellare, incipiam a die habite noticie, vt reuoli, & sequutus fuor infra num. 154.

**76 RESTRINGE I.** eandem quartam ampliationem, vt non procedat quo ad prejudicialia contra aduersum, quia quoad ea tenet aduersus, extra tempus facta, vt refert, & sequitur Lancellos. dicta linnia. 504 num. 1. fol. 378.

**77 RESTRINGE II.** vt non procedat in litiis consortibus, quia licet vnus, seu alij qui eorum non appellens infra decem, nequid postea, tamen sufficit, quod appellauerit vnus eorum, quia appellatio vnus prodest alijs non appellantibus, quoad causam est communis, & vnus eademque omnium defensio, Bar. Petrus de Bellap. Raim. lo. Ferrar. Paris. Gail. Ruginell. Lancel. & Prop. Farin. quor reuoli & sequutus sum super hoc, num. 18. in eo si idem sit negotium, & eadem causa defensionis, & iure communi iuuentur, & vnus litiis consortibus appeller, & obtineat, hoc alijs seu alijs prodest, qui fuerant condemnati pro parte, cap. 7. vna sententia. & ibi Aut. de Butr. Abb. Franch. & alij ou. 1. de appell. & Spec. tit. de appellat. §. 2. num. 15. vers. Item si plures. lib. 2. fol. 104. & sic licet consors sineque infra decem dies, neque alio tempore adhererit appellationi, neque eius prosecutio, tamen sententia, & victoria obtinente proderit ei, Farin. in quod. crimin. lib. 3. q. 1. et ampliat. num. 17. vbi nihil firmat, & Gaild. Pap. tract. de appell. num. 97. vers. sed in appellatione interposita. tom. 5. fol. 61. dicens, quod appellatione interposita ab vnus & consortibus, non potest fieri executio contra alios, qui non appellauerunt in casum, in quocumque victoria vnus prodest alijs quod vnus fecerunt eundem Gaild. Pap. aduersus

sub num. 95. & 96. etiam victoria postea obtenta in causa appellationis prodest alijs consortibus, qui non appellauerunt, fatis ita tamen hoc in multis casibus, quos notat Gaild. Pap. vbi supra. & quod victoria tertius appellantis pro suo interesse regulariter prodest principali iam antea victo, scribit Gail. in 2. pract. obseru. lib. 1. obseru. 122. num. 7. & quod appellatio vnus prodest alijs litiis consortibus, sententia Rot. diuersi. dec. 729. contra 2. sententiam. num. 3. & num. 8. in fine par. 2. & Mandosera. de inhib. q. 48. num. 2. & 3. & num. 1. vbi quod etiam inhibito prodest tom. 5. fol. 94.

Secus tamen foret, si non esset eadem omnium defensio, vide supra quod. 5. sub nom. 58. vers. aduerte.

**78 EXTENDE** istam restrictionem, vt appellatio vnus ex litiis consortibus in tantum prodest alijs, vt licet it, qui appellauit composuerit se cum aduerso, tamen potens alius litiis consortibus exercere causam appellationis, nec audiret aduerso, si diceret, non potes, quia non appellasti, & ille, qui appellauit, se composuit mecum. Spec. Abb. Franch. & Raim. quos reuoli & sequutus sum infra q. 17. limit. 2. sublimit. 4. num. 116. & ex Salye. loquente non in litiis consortibus, sed in sententia & sequutus sum supra num. 74.

**RESTRINGE III.** illam ex praecedenti secunda restrictione, vt non procedat in eo sentio, cui sententia ferenda patet praedictum, quia iste tertius potest adherere appellationi etiam post lapsum decem dies, per ea, quae scribit Oldr. conf. 155. contra ita propositionem, sub num. 2. vers. praeterea ibi. sed in casu nostro contrarium, & ratio est, quia regula iuris est, quod cuius officium est, eius factum proficit, in quo enim succumbente alteri per adiudicium generatur, eadem appellatio a sententia praedicta non paratur, Oldr. conf. 155. num. 3. dicens, quod in populari actione factum singularis personae adiudicium in iudicium deducitur, & succumbentis officium cuiuslibet de populo, & propterea, inquit, appellatio prodesse debet cuiuslibet de populo. Praeterea, vt idem Oldr. eod. conf. 155. num. 4. ad causam dubium est, & omnes facient, quod omnes, quorum interesse durante causa, possumus venire ad causam, & adiudicium in ista, in quo erat momentum, & causa dicitur pendere per appellationem.

**79 AMPLIA V.** vt siue appellatio debeat fieri, infra decem dies ista ratio debet, &

fieri



Item infra eisdem decem dies ratificatio appellacionis, interposita ab alio nomine eius, qui vult ratificare, Soc. conf. 45. vlt. sub nu. 20. vers. quoniam. lib. 1. Guid. Pap. tract. de appellat. q. 7. sub num. 31. tom. 5. fol. 59. & alij quos refert, & sequitur Lancell. d. limit. 30. ampl. 2. num. 53. fol. 378.

Contra istam quintam ampliationem, quod enim sufficiat ratificatio infra decem dies à die scientiæ, & sic etiam post de iem illis à prolatione sententiæ, tenentur Spec. vlt. de appell. §. 1. numero. 7. vers. porro lib. 2. fol. 184. Oldr. conf. 130. omnia prolixitate. num. 1. vers. nunc maneamus. & Mil. in repet. in verbo. ratificatio appellacionis. fol. 338. ad quos se remittit Lancell. tract. de attent. d. limit. 50. num. 54. fol. 378.

Ratificatio commissiois impetrat an sit necessaria vide sup. q. 5. sub nu. 74. vers. declar.

**26** DECLARA istam ampliationem, vi quamvis ratificatio, interposita extra tempus, non teneat ad fauorem ratificantis, tamen in eius præiudicium, & penam attendendum, vt ex Bero. conf. 25. visis. num. 24. lib. 3. refert, & sequitur Lancell. d. limit. 50. sub num. 54. & 55. fol. 378. est enim de natura ratificationis, vt præiudicet ratificanti, etiam si ratificatio non teneat; quare licet quis ratam habere non possit, quod suo nomine gestum non est, cap. 9. ratur. de regul. iur. in 6. tamen hoc est verum quoad sui commodum, secus autem quoad fut. incommodum, & præiudicium l. 3. marci. & ibi Gloss. & Bal. C. de rei vtd. cum alijs allegatis per Tirac. tract. de retrav. signaz. §. 1. gl. 8. g. num. 248. vers. sed id quod. fol. 96. Negul. tract. de pignor. par. 2. princip. in 2. membro sub num. 56. com. 6. par. 1. fol. 197. in fine, & 198. Offash. d. de iur. 138. anno. num. 8. Lancell. d. tract. de attent. par. 1. c. 1. de attent. 2. par. nu. 66. tom. 5. fol. 291. & Gramm. decl. 103. illius. num. 11. & 12. & quomodo hoc procedat declarat Cyn. in l. vnica. nec si maior nom. 1. C. si in comm. eademque cau. in integ. &c. fol. 95. Bar. in l. 1. §. 1. sed & si cum quos. sub num. 2. tbc. tu vero dicas aliter. ff. de vi & vl. am. Dec. conf. 281. visis pñdo. sub num. 3. Offash. d. de iur. 138. sub num. 18.

**27** AMPLIA VI. vt procedat etiam in sententijs, que non transeunt in rem iudicatam, quales sunt illæ, de quibus egi supra. lib. 1. cap. 97. sub num. 131. quia licet post lapsos decem dies possit aduersus eas institui querela, vt loquendo de sententijs, lata in

causa matrimoniali, tribuit Auz. de Bur. infra citatus, dicens, quod sententia, lata in causa matrimoniali, non transiit in rem iudicatam quoad finem ne possit rescindari, & reuocari, & Abb. infra citatus cap. ius nobis. sub nu. 7. sicut etiam in eodem genere sententiarum, quæ non transeunt in rem iudicatam, querelam institui posse aduersus tres conformes ex eisdem Abb. & Auz. de Bur. reuoc. & sequutus sum infra q. 17. lim. 1. num. . . tamen post lapsos decem dies non admittitur appellatio, siueque non potest superior adiri via appellacionis, rebus Ant. de Barr. in cap. 7. lator presentium. vers. si suum. ibi. aduerte tamen in quantum, & Abb. sub nu. 10. ibi. primo enim licet. de sent. & re iud. nus. Abb. in cap. 65. sua nobis. sub num. 7. ibi. sicut in simili dicimus, de appell. Franc. in cap. 39. dicitur. sub nu. 8. concl. 6. eod. tit. de appell. nã sicut appellacioni obstat res iudicata triu conformis, vt ex eod. Abb. & Gabr. iterum & sequutus sum d. limit. v. nu. . . ita quoque debet obstatre res iudicata ob nō interpositam appellacionem in tempore.

**28** INFERO, declarando hanc ampliationem in eo, quod dixi, aduersus sententiam, à qua non potest appellari, posse proponi querelam; vt non possit proponi apud superiorem, habentem limitatam iurisdictionem in causis appellationum tantum, & ideo, si non appellatur ab Episcopo, non potest causa deferri ad Archiepiscopum, sed debet deferri per viam quædam ad superiorem, non habentem limitatam iurisdictionem, Abb. in d. 1. ap. lator. sub num. 10. lib. primo enim, de sens. & re iud.

**29** AMPLIA VII. vt procedat etiam in supplicatione, In. Ferrar. tract. de appell. lib. 4. 1. ap. 3. num. 276. & seqq. tom. 5. fol. 77. Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 139. num. 4. & Lancell. d. limit. 50. num. 56. & seqq. tom. 5. fol. 378. & 379. vbi declarat,

**30** AMPLIA VIII. vt procedat etiam in appellatione à sententia interlocutoria, quia debet interponi infra decem dies, sicut quando appellatur à definitiua, Paul. de Castr. conf. 334. visa appellatione. num. 3. vers. breuiter circa hoc. lib. 1. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quodque appellatus. q. 3. princip. tom. 1. 3. fol. 488. Saly. in 20th. bodie. in princip. C. de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 50. princ. ampl. 4. num. 64. tom. 5. fol. 379. &

H h 2. fol. pro-

probatur exirent in cap. 3. romana. Si vero de appell. in 6. alias transferret in iudicatum, ut in interlocutoria lata super competentia, seu incompetencia ex Rol. & Vall. & Becc. reful. & sequutus sum infra q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 47. & declarari num. seqq. de quod interlocutoria, à qua non est appellatum, transferat in rem iudicatam quoad partes, subit etiam Franch. in cap. 39. dicitur. coulat. 4. num. 6. de appell. ratio est, quia interlocutoria in eo articulo, quem designat, ut puta cum pronunciat, libellum, seu articulos non esse admitteudos, vel esse admitteudos, habet vim definitiuam, Paul. de Cal. ubi supra. habet, inquam, vim definitiuam quoad partes, sed non quoad iudicem, nisi iuxta exequutioni mandata, ut declarari infra num. 95. & restringi infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 58.

- 85 SVBAMPLIA istam ampliationem, ut procedat etiam in interlocutoria tacita, puta quia pars opponat exceptionem, impediens processum, & nihilominus iudex procedat ad vltiora, quia procedendo ad vltiora, tacite reijciat illam exceptionem, à qua tacita reiectioe, seu processu ad vltiora debet appellari infra decem dies, ut loquendo de tacita interlocutoria, notant expresse Franch. in cap. 68. iurimasti. sub n. 8. vers. in aduenie. de appell. quem refert, & sequitur Laneell. d. limit. 50. num. 65. & in terminis tacite interlocutorie loquuntur Rolan. & Vall. & Becc. quos reijci. & sequutus sum d. quesi. 17. limit. 6. memb. 2. num. 47.

- 86 RESTRINGE declarando istam subampliationem, ut liceat quis per lapsum, & decemq. sit exclusus ab appellatione, quam posuisset interponere à tacita interlocutoria non admissionis exceptionis, seu articulo, tamen poterit pars deuo proferre eandem exceptionem, seu iurare pro admissione eorundem articulo. & si iudex pronunciet, seu iterum procedat ad vltiora, poterit quasi à nouo grauare appellare infra decem dies, Paul. de Cal. conl. 334. vlt. appellatione. n. 5. vers. interduin vero. & nu. 6. lib. 1. quem sequitur Laneell. d. limit. 50. princip. ampl. 4. num. 66. tom. 5. fol. 379. secus est secundum Calrenf. ubi supra, si fuisse interlocutoria expressa, quia exclusus ab appellatione per lapsum decem dierum non posset deuo appellare, quamuis iudex ita expressse, vel tacite ineloqueretur super

non interlocutoria admissionis articulo. & sequ. exceptionis.

- 87 Et tacita diversitatis secundum Calrenf. est, quia tacita non est tantum effectus, quando est expressa, nam tacita voluntas, seu tacitus actus non est late interpretandus, sicut est late interpretandus actus expressus; quare actus tacitus eatenus est interpretandus, quatenus se extendit id. ex quo resultat ille tacitus actus l. 1. §. iulianus. h. de iur. iur. priu. in illis verbis. *iulianus ait quousque ingressus est fundum, eo usque ei competere interdictum*; sed actus, seu voluntas expressa desinit generalis quoad omnes actus, qui fieri possunt, & sic in rem, Paul. de Cal. ubi supra, & quod expressum fit extensibilis, quam tacitum, notat Euerar. in loco ratione legis lar. amp. seu gener. num. 78. versus suum. fol. 482. & in loco ab expresse ad tacit. num. 19. fol. 116. citans vtrouque Calrenfem, ut singula per loquendum in citato cōsiliq. hoc probatur, ex eo, quod scribunt Gl. in clem. Cepe. in fige. in verbo. *partibus*. de verb. signifi. dum sumat, quod, si partes expresse consenserint, quod iudex servaret ordinem iudicium, non poterant postea, inquit iudice, qui ordinat in processu, *perpetere*; quod si non consenserint expresse, sed solum tacite, non contrahendo; tunc in postea occurrentibus possunt contradicere, Spec. & Art. de Burr. quos reijci. & sequutus sum lib. preced. cap. 1. num. 640. vers. confirmari tertio ab scribunt, quod licet passus sim, me semel tamen vltia duas dietas tamen, si iterum trahar, possum appellare, quasi iterato sim grauatus, & absurdum sit d. e. e. quod semel grauatus possum semper grauari.
- 88 DECLARA l. extendendo eandem octauam ampliationem, ut procedat etiam quando iudex sine expressa, & sine tacita interlocutoria grauat partem, ut puta quia inchoado ab exequutione facit aliquem capi, & desinere, vel ponit aliquem in ienutatu bonorum, vel etiam ad locum non iurum, vel assignat terminum nimis breuem, his enim casibus potest appellari etiam post decem dies, quodcumque, durante graamine illato; quia isti casus differunt à casu precedentis restrictionis, quia licet, large loquendo, iudex dicatur etiam istis casibus inire loqui, amen talis interlocutoria non sapit definitiuam, quia non declarat aliquid dubium, sicut declarat interlocutoria expressa, vel tacita, late

hanc super aliquid instantis, facta à parte v<sup>tr</sup>puta si pars peteret, admitti articulos, & lude interloqueretur, non esse admittendos, sed procederet ad vltiora, vt egregie declarat Paul. de Castr. cons. 334. vlt. appellatio. num. 4. vers. interdum iudex. lib. 1. & sicut Spec. tit. de appell. §. restat. nu. 4. vers. sed quid dices. lib. 2. fol. 190.

89. **DECLARA II.** restringendo, vt nō procedat in eo actus, qui non habet vim sententiarum, quia tunc grauat in illo actus potest appellare quandocumque etiam post lapsos decem dies, & ratio est, quia cunctis actibus non habeat vim sententiarum non potest aliter, quod sententia fecerit transitum in rem iudicatam, unde hic est obiter aduertendum pro corroboracione huius declarationis, quod omnis vox iudicis est sententia, sicut. tit. de appell. §. restat. vers. sed quid dices. num. 4. fol. 190. Ant. de Butr. in cap. 29. dilectus filius. il. secundo. num. 12. vers. plus late. de re script. & Lancellat. de attenti. par. 2. cap. 1. de attenti. & innou. appell. pend. l. nu. 50. princ. nu. 68. & 69. rom. 5. fol. 379. Contra istam declarationem facit, quia omnis vox iudicis, faciens ad causam, dicitur dictum interlocutoriam, vt ex Gloss. bal. Ang. Alex. & Maran. reuoc. & sequutus sum supra lib. 1. cap. 57. num. 3. & sic redditur falsā corroboratio huius declarationis, & omnis actus factus à iudice in ordine, & processu cause habet vim tacite interlocutorie, à qua tacite interlocutoria, & quidō possit appellari dicitur supra in subamplacione, & præced. declaratione, siueque ista declaratio reddatur superflua.

90. **DECLARA III.** vt in casu, quo quis non appellat, sed petit solum interlocutoriam contrario imperio reuocari, & iudex illam interlocutoriam non reuocat, sed confirmat, possit tunc appellare ab illa confirmatoria: etiam post decem dies à die primæ interlocutorie, & talis appellatio deuoluit causam ad iudicem ad quem, vt possit etiam cognoscere de illa interlocutoria, à qua non fuit appellatum, Guid. Pap. tract. de appell. q. 108. no. 73. tom. 5. fol. 80. quem refert, & sequitur Lancelloer. tract. de attenti. par. 2. cap. 1. de attenti. & innou. appell. pend. l. nu. 50. princ. sub num. 110. d. tom. 5. fol. 380. & pro hac declaratione Gold. Pap. citat Innoc. in cap. penult. significantibus, vers. finem de nou. oper. nou. qui tamen non dicit hoc, quod si iudex à quo nullus re-

uocare interlocutoriam possit pars appellare etiam post lapsos decem dies à die primæ interlocutorie, sed dicit solum, quod is, contra quem iudex protulit interlocutoriam, debet post latam dictam interlocutoriam, producere probationes, quas si iudex sine ulla causa recusauerit recipere, potest appellare, quod si eas receperit, & iam appellauerit ab illa interlocutoria, iudex appellantis poterit ex illis reponere in interlocutoriam, si appellacionem iustificare.

**RESENTA** hac declaratione provera, prout existimo.

**SUBDECLARA** eandem, vt reuocatio interlocutorie debeat peti infra decem dies, & appellatio debeat interponi infra alios decem dies à die, quo iudex confirmat, alias appellans non est audiendus, quia licet iudex non reuocet, sed confirmet interlocutoriam, quæ transiit in rem iudicatam, tamen si illa interlocutoria fuerit expressa, non potest pars à confirmatoria appellare, teste Paul. de Castr. quem reuolui, & sequutus sum supra sub num. 86. & ratio est euidens, quia non quia non reuocat, grauat partem, cum iudex ad instantiam partis non cogatur reuocare interlocutoriam, quæ transiit in iudicatum, teste Abb. quem reuolui, & sequutus sum infra num. 96. minus grauat si illam confirmet, quia non est iudicandum contra rem iudicatam: si non grauat: ergo frustratorie appellat: quare reuocatio debet peti ante quam transiit in iudicatum ad effectum, vt possit appellari à confirmatoria.

91. **DECLARA IV.** vt non procedat, quando sententia non transit in rem iudicatam, & iudex pronunciat, & requisitus pro reuocatione sententiarum non reuocat sententiam, quia tunc potest appellari etiam post lapsos decem dies, quia non appellatur à sententia, sed appellatur à non reuocatione, vt refert & sequitur Ant. de Butr. in cap. 29. dilectus filius. il. secundo num. 12. vers. plus late. in fine de re script. & ex eo Lancello. d. limit. 50. num. 70. & 71. fol. 379.

Aduerte, quia aut hæc declaratio recipit præcedentem subdeclarationem, aut subdeclaratio non esset vera.

92. **Quæ sunt sententie, quæ non transiunt in rem iudicatam,** vide supra lib. 1. cap. 97. sub num. 131. & supra num. 81.

93. **DECLARA V.** vt licet lapsis decem diebus non possit ab interlocutoria lata super aliqua exceptione appellari, tamen in

etiam appellacionis & diffinitio poterit contra iudicem; ad quem est appellatum, nō de eadem exceptiōnem obstat et illius re iudicata, dommodo illa exceptiō tangat negotium principale, seu reddat profeſſum ipſo iure nullum; vbi in effectu concludit Innoce. in cap. 15. quod ad conſultationem, ſub num. 4. verſ. iudicem, ubi alibi ſubſtituit de ſent. & re iudic. quem in hac re citat etiam Paul. de Caſt. in l. ante ſumam q. 5. qu. 2. ſi de appell. recipia, vel non. quod clariuſ declarat Franch. in cap. 60. com. ceſſante, ſub l. 6. limit. 13. & ſub num. 29. de appell. vbi loquitur in exceptiōnibus perſonarum, & illarum, quae reddunt iudicium ipſo iure retrorſum; & concludit, quod res iudicata interlocutorie ſuper eis late poteſt retractari in appellatiōe & diffinitio, & ſi non tranſijdet in rem iudicatam, quod ego etiam explicavi quæſt. præced. ſub num. 45. verſ. extende primo. de num. 54. & 55.

Secus eſt ſi exceptiō non tangat negotium principale, vt, loquendo de condemnatiōe ad expenſas, ſcribit Innoc. in d. cap. quoad conſultationem. ſub num. 4. ibi ad rationem autem, & Franch. in loco, quem rectuli, & ſequitur ſum. quæſt. præced. ſub num. 17. verſ. quinimo.

Contra iſtum declarationem facit, quia vbi interlocutoria fuerit his confirmata, ſicque adſit res iudicata, iudex appellatiōis interpoſitæ deinde à diffinitio non poteſt de illa interlocutoria amplius cognoscere, Franch. & Dēc. quos rectuli, & ſecutus ſum; infra q. 17. limit. 1. num. 4. & hoc ſue articuloſ decifus per interlocutoriam tangat, ſive non tangat negotium principale; erga idem dicendum eſt in re iudicata ob non interpoſitam appellatiōem.

Non diſcedo à declaratione; Non obſtante aliquæ aliæ oppoſitiones, quæ ſic innoce. in d. cap. quoad conſultationem, ſub num. 4. quia ipſe eadem ſolui; de pari innoceſtatur ex diffinitioe, contenta in illa declaratione; quæ autem declaratur ita, quod ſcribit Franch. in cap. 39. directum. num. 6. concl. 1. de appell. dicens, quod grauamen illatum per interlocutoriam, quæ ſecus tranſiit in rem iudicatam, ob non interpoſitam appellatiōem, infra legiſſima temporis, poteſt reparari in appellatiōe à diffinitioe, cum hoc procedat, quando tangit negotium principale, ſeu reddat iudicium retrorſum ipſo iure, ſecus in alijs, quæ non

94. BXTENDERE eandem declarationem, vt ibidem appellatiōis poſſit extendi; non ſolum idando, licetiam appellatiōis proponenti eandem, comprehenſa, vt loquitur Innocepi ſupra, quem citet & ſequitur Conſtitutum l. vltima, limit. 13. ſub num. 29. & 30. Cui de nomen poſſ. hoc etiam ſue ditione licentia & obſigne quid proponantur oſeiam exceptiōes, quia iudex appellatiōis debet cognoscere de omibus meritis, reſpicientibus principaliter, vel connate inſeparabiliter negotium principale, ad eum ſenſum per vnam appellatiōem, & de eo, de quo ſibi notorie conſtat ex adis, poteſt cognoscere, & decidere etiam, nemine inſtante per ea, quæ ſcripti ſunt, præced. ſub num. 34. verſ. contraria, & verſ. amplia quomo.

95. DECLARA. VI. videtur reſpectu partis ſubſtantiæ interlocutoria tranſiit in rem iudicatam poſt lapſos decem dies; vt ſcripti in ampliatione, num. 8. autem non tranſiit reſpectu iudicis, vt ex Gloſſ. Franch. Socot. & alijs, rectuli & ſequitur ſum. ſupra, lib. 1. cap. 97. in art. 103. & 104. & 105. & 106.

96. RESTRINGE. I. hanc declarationem, vt hoc iudex poſſit ea ſententia, poſt lapſos decem dies reuocare interlocutoriam, tamen non poteſt reuocare ad inſtantiam partis, quia reſpectu partis per lapſum decem dierum tranſiit in iudicatum. Abb. in cap. 60. com. ceſſante, ſub num. 9. ibi nota; illam, de appell. & reſcriptis, & ſequitur ſum. ſupra, lib. 1. cap. 97. in art. 103. & 104. & 105. & 106.

97. RESTRINGE II. vt non procedat quando interlocutoria fuiſſet per binam appellatiōem confirmata, quia tunc illa interlocutoria tranſiit in rem iudicatam tam quoad partes, quam quoad iudicem, vt rectuli & ſequitur ſum. infra q. 17. limit. 1. num. 4.

RESTRINGE. etiam alijs modis, de quibus egi infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 37. & ſeqq.

98. DECLARA VII. vt non procedat in interlocutoria, ſi ſine cauſe cognitione, quia nunquam tranſiit in rem iudicatam cum in quoad partes, Franch. in cap. 60. cum ceſſante, ſub num. 10. de appell. & quæ ſcripti infra num. 10. limit. 6. & ſequitur ſum. ſupra, lib. 1. cap. 97. in art. 103. & 104. & 105. & 106.

99. AMPLIARE. vt habeat ſpeciem etiam in ſiſco, quia non poteſt appellare poſt lapſos decem dies, nam ſiſco non dicitur habere prærogatiuam, niſi in his, in quibus expreſſe reperitur privilegiatus, l.ancellaria, de arcent. par. 1. cap. 12. de arcent. & in noua appell. pend. limit. 13. princip. num. 226. & 227.

- phatorem. *lib. 3. de quodam causis fca-*  
libus debeat appellari infra decem dies. *sci-*  
*bitur. Ga. in p. de obseru. lib. 3. obferu. 139.*  
*num. 8. q. 34. in p. de obseru. lib. 3. obferu. 139.*
109. **AMPLIA X.** vt neque de consensu  
partium possit recipi appellatio; post lapsos  
decem dies. *Fely. in cap. 15. quæ ad con-*  
*sultationem. num. 16. vers. quarta conclusio.*  
*metus finem. de. scien. de re iudic. Guid.*  
*de p. de de appell. q. 14. sub num. 76. com.*  
*3. fol. 62. de. Lancel. d. l. 1. in cap. 15. princip. impl.*  
*4. num. 7. 2. d. 1. sub. q. 79. quæ licet appel-*  
*lans. & appellatus prosequantur appellatio-*  
*nis causam. curam iudicis ad quem tamen. 2.*  
*alis prosequutio non habet in conside-*  
*ratione. vide infra num. 109. sub ampl. 2.*
101. **SVBA-MPLIA L.** istam ampliationem  
non vt procedat. *etiam. tertius adhibet*  
*huc appellatio. etiamque vellet prosequi.*  
*quia prosequutio nihil retinet. & huc. q. 1.*  
*auth. hodie. q. 2. sub. num. 4. Cu. de appell. &*  
*Lancel. d. l. 1. in cap. 15. num. 74. fol. 379.*
102. **SVBA-MPLIA H.** vt procedat etiam  
si appellans & appellatus sponte. & scienter  
processissent super appellatio. & de super  
desertis sententia. quia ille processus & sen-  
tentia non valent. *Ball. in auth. hodie. num.*  
*10. vers. quæ quid si est appellatus. & Saly.*  
*10. d. num. 1. in fine C. de appell. Mar. in l. 1. in*  
*spec. par. 6. d. 1. princip. in verbo. & quan-*  
*doque appellatur. sub. num. 146. fol. 495. O-*  
*stendit de cas. 7. l. 1. in sententia. num. 8. & 7. de*  
*quod partium consensu non possit proroga-*  
*re tempus. decem dierum. datum. ad appel-*  
*landum. col. 2. de sequitur. Alio. in p. de. re-*  
*dic. 5. cap. 9. num. 2. quæ licet appellatus*  
*non opponat contra appellatio. interposita*  
*post decem dies. in sententia. quæ fertur. non*  
*valeret. Milong. in sing. obseruati. 13. obferu.*  
*11. non sub. num. 2. & quod approbatio*  
*de prosecutio appellatio. facta per ambas*  
*partes. non habetur in consideratione. scilicet*  
*La. noel. tra. de atter. 4. cap. 1. in l. 1. in*  
*6. princip. in cap. 46. fol. 364. addo quæ scripta*  
*infra q. 13. art. 10. num. 199. de seqq.*
103. Ratio huius subampliationis. quæ est  
ampliationis est. quia sententia. à qua non  
fuit appellatum infra decem dies. transiit  
in rem iudicatam. quam partes non por-  
tunt impugare. *Q. l. 1. in l. 1. supra. & sententia.*  
*l. 1. contra rem iudicatam. est nulla. vt ex*  
*Craut. Gl. ob. C. de iur. Cal. de. Gra. & de*  
*interu. & sequitur sum. infra. q. 15. art.*  
*10. num. 192. & in l. 1. in l. 1. supra. & sententia.*

- Contra hanc decimam ampliationem eius  
que subampliationes oppono tripliciter.  
Primo oppono. quia. parte non opponente.  
admittuntur articuli contra rem iudicatam.  
& inducitur renunciatio rei iudicate. vt re-  
stat & sequitur sum. lib. 3. precedenti. cap. 7.  
sub. num. 109. & q. 1. precedent. num. 196. & con-  
sequenter sententia. que postea fertur con-  
tra rem iudicatam. est valida. vt ibidem re-  
tuli & sequitur sum.
- Secundo. oppono. quia attentiones te-  
stium. non rite receptæ. possunt de consensu  
partium approbati. & ratificari. vt ex Spec.  
Ba. Ba. Fely. & Ro. retuli. d. lib. 3. precedent. cap.  
8. num. 589. & loquendo de consensu ex-  
presso sequitur sum eodem cap. 8. num. 591.  
& cap. 9. num. 697. & seqq.
- Tertio oppono. quia licet appellatio effi-  
ciatur deserta ab non prosecutione ipsius. ta-  
men iudex ad quem potest multis casibus  
sententiam reuocare. vt retuli & sequitur sum  
infra quest. 13. art. 10. num. 105. & seqq.
- Huius oppositionibus obstantibus. multum  
dubitari potest de ista ampliatione. cuiusque  
subampliationibus.
103. **AMPLIA XI.** vt habeat locum e-  
riam in causa beneficii. quia sententia etiam  
in causa beneficii transiit in rem iudic-  
atam. *Franch. in cap. 5. cum sit Tomona. con-*  
*stitutum num. 16. vers. sed dubitatur. & vers.*  
*sed aduerte. & cap. 45. constitutus. num. 1. vers.*  
*secundo tenementi. de appell. & dixi infra*  
*nu. 103. sub ampl. 1. & quest. 15. art. 2. nu. 9.*
104. **RESTRINGE L.** istam ampliationem  
vt non procedat respectu superioris.  
quia licet sententia lata in causa beneficii  
transiit in rem iudicatam quoad præiudi-  
cium ipsam partium. tamen non transiit  
quoad præiudicium superioris. quare. deser-  
ta appellatio per negligentiam appellan-  
tis. superior iudex appellatio. potest in-  
qui. cre de inerti in cause appellatio. *Franch.*  
*in d. cap. 45. constitutus. nu. 1. de appell.*
105. **RESTRINGE II.** vt non procedat  
quando labitur terminus hominis. quia tunc  
appellatio in causa beneficii non efficitur  
deserta. vide infra q. 15. art. 2. num. 100.
106. **AMPLIA XII.** vt procedat in om-  
ni appellatio. siue appelleret ab iudice  
iudicab. siue extraiudicab. *cap. 8. concentra-*  
*tionis. & ibi Anch. sub. num. 2. not. 2. de ap-*  
*pell. in 6. Abb. in cap. 51. bonæ memoriæ. sub*  
*nu. 10. d. 1. in 3. & Franch. sub. num. 19. vers.*  
*etiam. de appell. sur. sur. idem Franch. in*  
*cap.*

cap. 5. eum sit romana. vers. ultimo nota. num. 3. & in cap. 1. sub num. 10. vers. sed die notabiliter. eod. tit. de appell. Mising. in sing. obsequ. cent. 3. obsequ. 1. t. non solum. sub num. 1. & quod procedat etiam quando appellatur ab actu extrajudiciali, quia debet appellari infra decem dies, scribit Martin. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. in verbo. & quandoque appellatur. q. 3. princ. num. 21 3. in fine. fol. 488. & Ruginell. tract. de appellat. §. 2. cap. 3. num. 1 3. 15. & 16. fol. 72. & quod in appellatione extrajudiciali debeat etiam intra decem dies appellari à die illius gravaminis, siue quis voluit appellare verbo, siue facto, & in specie, quod acceptio-ionis, quando habet vim appellationis, debeat fieri infra decem dies post illam gravamen, refert & sequitur Natt. conf. 606. approbo. num. 5. vers. circa aliud fundamentum.

Contra istam ampliationem tenent Rebuff. tract. de appellat. in prefat. num. 69. & 70. tom. 3. fol. 480. vbi, notando differentiam inter appellationem iudicalem & extrajudicalem, ait ab extrajudiciali posse appellari etiam post lapsos decem dies, quia extrajudicialia non transeunt in rem iudicatam, & Lancell. tract. de attent. par. 1. cap. 12. de attent. & innov. appell. pendeo. limit. 50. princip. foli. 3. num. 137. & sequ. tom. 5. fol. 380. vbi, reprobat Mising. dicit in extrajudicialibus, puta ab electionibus, postulationibus, provisionibus, & similibus posse appellari etiam post decem dies ab illato gravamine, dummodo appelleretur intra decem diem à die scientie.

Quicquid dicant Rebuff. & Lancell. in hoc non est differentia inter appellationem iudicalem, & appellationem extrajudicalem, quia in appellatione extrajudiciali datur decem dies à die scientie, & non plures, rectus est ad litteram in d. cap. concertationi. & totidem à die scientie dantur in appellatione iudiciali, & ideo ex d. cap. concertationi. superflua redditur etiam novum illud, quod scribit Spec. tit. de appell. §. restat. num. 7. & 8. vers. sed quid dices. lib. 2. fol. 190.

Verum tamen est, quod exclusus ab appellatione extrajudiciali propter lapsum decem dierum potest recurrere ad viam querelæ, ut declarat Franch. in locis supra positis citatis.

RETENTA ergo ampliatione  
SVBAMPLIA campretipue pro

cellas si gratulien, à quo appellatur, habere vim sententie diffinitivæ, vel interlocutorie, quia hoc casu deberet appellari infra decem dies à die gravaminis, ut puta si appellandum sit à confirmatione electionis, quia confirmatio electionis continet vim sententie, Lancell. d. limit. 30. num. 140. & 141.

107. AMPLIA XIII. ut procedat etiam in protestatione, quæ interponi debet coram honestis viris, quia est interponenda infra decem dies, ut ex Franch. restat, & sequutus sum supra q. 6. num. 11.

108. AMPLIA XIV. ut procedat etiam in appellatione, quæ interponi debet coram iudice ad quem, seu coram honestis viris in casu, quo non potuerit interponi coram iudice à quo, ut restat, & sequutus sum supra d. q. 6. num. 37.

109. AMPLIA XV. ut etiam iuramentum appellationis debeat fieri infra decem dies, vide supra d. q. 6. num. 31.

110. AMPLIA XVI. ut procedat etiam si intra censum decem dies fiat compromissum super illa causa, durante viro illud decem dies, quia adhuc sententia transit in rem iudicatam, si non appelleretur infra illud decem dies, quare compromissum hoc casu non retardat cursum temporis præfixi ad appellandum, Rot. decisi. 1. alias 360. sub dubitacum, sub nu. 2. de dilat. in nou. Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 26. vers. tertio quin iudicant tempus decem dierum. Cardin. Alex. sub num. 16. vers. circa tertiam speciem, ibi, quid de tempore decem dierum. & Felix sub num. 3. de appell. Gold. Pap. decisi. 1. si compromissum ad quam se remissit tract. de appellat. q. 23. sub num. 24. fol. 58. Martin. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 241. fol. 495. Gradac. in annot. ad præf. Vestr. lib. 7. cap. ult. sub num. 42. in verbo. licet tempora. fol. 124. Gabr. in conclus. lib. 2. sit. de arbitri. concl. 4. in fine num. 6. Oddi tract. de restit. in integr. q. 70. art. 4. limit. 3. num. 26. latè M. Ant. Blanc. tract. de compromiss. q. 6. de effect. compromiss. num. 271. vers. quarto intellige. tom. 3. pat. 1. fol. 180. quem censeo, & sequitur Lancell. tract. de actenc. par. 1. cap. 12. limit. 50. ampl. 6. num. 75. in fine, & num. 76. & sequ. fol. 379. & quia ampliationis rationem assignat Blanc. vbi supra, & quod hoc tempus appellandi non possit partium consensu produci, scribit etiam

etiam Franch. vbi supra. & lo. Fet. ar. tract. de appell. lib. 2. cap. 9. num. 156. tom. 5. fol. 79. & quid non possit prorogari, quia non possunt facere partes, quod de iuribus iurisdictionis ad non habentem nec facere, nec sententia transire in rem iudicaram, scribit Bal. in auth. ei qui appellat. num. 10. vers. quare nunquid tempus appellandi. C. de tempor. appell. & Felu. in cap. penult. venerabilis. declar. 2. num. 14. de iudi. & quod iudex non possit, etiam accedente partium consensu, prorogare tempus decem dictum, datum ad appellandum, scribit Dec. in cap. 5. cum sit romana. num. 46. ibi. ex predictis inferat. de appell. & calum huius ampliationis excipio a generalitate, quia vltus est Vestr. in prax. lib. 7. cap. ult. num. 18. fol. 219. dicens, quod licet tempora appellandi non non possit ad longiora prorogari, tamen, inquit, curas potest suspendi per compromissum, debet enim Vestr. intelligi de tempore petendi apostolos, & prosecuendi causam appellatious, quia de istis loquitur.

Contra istam ampliationem fuit iudicatum in Causa Lucana, vi ex Paul. de Cassi. referunt præcitat. M. Ant. Blanc. & Lancellor.

Contra eandem ampliationem facti, quia fatalia non currunt, pendente compromisso, testibus Anch. Foissan. Miran. Lancellor. & Blanc. quos citat, & sequens sup. lib. præceden. cap. 2. num. 679. in fine, & infra q. 5. art. 3. cal. 3. num. 105.

Præter oppositio respondet, quod fuit iudicatum contra communem Dec.

Secundæ oppositio in iurisdicte Blanch. d. q. 6. num. 27. vbi addit rationem differentie inter fatalia, data ad prosecuendum, & tempus præfixum ad appellandum.

**AMPLIA XVII.** ut procedat etiam sententia sic conditionalis, quia adhuc debet ab ea appellari infra decem dies, vi habetur expresse in l. 1. §. biddum. in fine, ff. quan. appell. sit. quod est canonizatum in cap. 29. biddum. 2. q. 6. bar. d. §. biddum. Franch. in cap. 40. præterea. num. 9. ibi. sed in alijs sententijs de appell. Card. Alex. in cap. 4. personas. sub num. 2. ibi. in sententia autem conditionalis. cod. 11. de appell. Titag. in tract. de retract. lignag. §. 1. glof. 10. fol. num. 44. q. 8. fol. 120. & sub num. 51. versus finem, & latius num. 52. vers. ego autem. & num. 53. & 54. fol. 122. Misung. in

sing. observat. 5. observ. 95. not. iuris est. Lancell. tract. de retract. par. 2. cap. 12. de arrent. & in non appell. pend. limit. 50. princ. ampl. 10. num. 104. & seq. tom. 5. fol. 379. & Ruginell. tract. de appell. 5. 4. cap. 1. num. 19. vers. an autem. fol. 158. & de communi opin. testatur Franch. vbi supra, & ita loquendo de sententia banet, tenet supra lib. 1. cap. 97. sub num. 66. q. 10.

**112** Contra hanc ampliationem oppono, quia regulariter tempus non currit in actis conditionalibus, nisi à die conditionis extans l. 7. cum posteriori. §. illud. C. de p. p. 30. ann. & moriendo in simili difficultate, scribit Ari. de Betr. in cap. 15. quoad consultationem. sub num. 11. vers. venio ad gl. de senti. & re iud.

Huc oppositio respondet, quod in actionibus non currit tempus, nisi à die conditionis existentis, quia ante diem, vel conditionem non est orta actio, ideoque agi non potest, & consequenter cessat negligentia, at in sententijs gravamen oritur à die sententia, & à gravamine appellandum est, ideo à die sententia. Ant. de Betr. d. vers. venio ad gl. ibi. non obstat quod.

**113** **RENTA** ampliatione.

**LIMITA** eam, ut non procedat in sententijs censuræ, quia in istis sententijs conditionalibus potest appellari quandocunque, etiam post decem dies, dummodo ante eventum conditionis, quia si appellaretur post eventum conditionis, appellatio non suspenderet, licet desolveret, quandocunque inciperetur post decem dies, Franch. in d. cap. 40. præterea. num. 8. vers. in ead. gl. de appell. & quod tempus appellandi à sententia excommunicationis, facta sub conditione, incipias currere non à die prolationis, sed à die existentis conditionis, refert, & sequitur Lancell. tract. de arrent. par. 2. cap. 12. de arrent. & in non appell. pend. limit. 21. princ. num. 35. fol. 371. & limit. 50. princ. num. 176. & 177. fol. 380. & quod à sententia censurarum, facta sub conditione, possit appellari post decem dies, scribit ead. limit. 50. num. 108. fol. 379.

Neque huc limitationi contradicere Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 21. dum loquendo de tempore ad appellandum à sententijs conditionalibus, scribit appellandum esse infra decem dies, numerandos à momento, quo proferretur sententia conditionalis, quam exemplificat in sententia excommuni-

ca.

nitionis: quia aduertendum est quod po-  
nit sententia excommunicationis ad ex-  
emplificandam sententiam conditionalem, sed non  
ad exemplificandam sententiam, in qua de-  
beat appellari infra decem dies, licet hoc non  
admonuerim supra lib. 1. cap. 99. sub nu. 66.

- 114 **AMPLIA XVIII.** ut habet locum  
etiam in laudo, seu sententia arbitri electi  
ex forma statuti, seu legis, in qua sententia,  
appellandum esse infra decem dies scribit in  
terminis M. Ant. Man. tract. de compro-  
miss. q. 10. sub num. 17. fol. 204. & Lanrell.  
infra citatus, & sententiæ aperte Bapr. de Si-  
blis. tract. de arbit. & arbitrat. q. 71. num.  
44. tom. 3. par. 1. fol. 306. & Lancel. tract.  
de attent. par. 2. limit. 50. princ. num. 111.  
& 112. fol. 379. dum scribunt, sententiam  
arbitri tactumrate decem dierum homolo-  
gari; nam si spatio decem dierum homolo-  
gatur laudum arbitrorum voluntariorum;  
fortius igitur debet intra decem dies appel-  
lari à sententia arbitri necessarij, electi ex  
forma statuti.

Comprobatur ista ampliatio, quia arbi-  
ter necessarius dicitur habere iurisdictionem,  
& ideo propriè sententiam, ut reuli, & se-  
quutus sum lib. preced. cap. 2. nu. 5. & seqq.  
ergo sicut à sententia debet appellari infra  
decem dies.

- 115 **SVBAMPLIA I.** hanc ampliatio-  
nem, ut procedat etiam in laudo arbitri vo-  
luntarij, quia talis talis est decem dierum  
homologatur, & illis elapsis, reductio peti  
non potest, rellibus Abb. & Meran. quos re-  
tuli, & sequutus sum lib. preced. c. 2. m. 439.
- 116 **DECLARA** hanc ampliacionem, &  
cius extensionem, ut sint veræ quando lau-  
dum non continet manifestam iniquitatem;  
sicut si continet iniquitatem manifestam,  
quia potest peti etiam postea, ut declarauit  
eod. cap. 2. num. 440.

- 117 **SVBAMPLIA II.** ut in foro Capi-  
tolino procedat etiam ex forma statutorum,  
ut notauit d. rap. 2. num. 439. in fine.

- 118 **AMPLIA XIX.** ut habet locum  
etiam si sententia sit lata præsentis procura-  
tione, cum quo causa agebatur; quia adhuc  
procurator, seu dominus debet appellare  
infra decem dies à tempore late sententiæ,  
quomodo dominus fuerit absens, & non fue-  
rit citatus, illas, si non appelleret infra decem  
dies, sententia transit in rem iudicatam, sic-  
que negligentia, seu contumacia procurato-  
ris in non appellando nocet domino, ut scri-

bunt Specul. tit. de appellat. §. r. dum. &  
verf. illud. ibi. ceterum licet lib. 2. fol. 844  
Salyci. in authodie. num. 7. C. de appell.  
Felin. in cap. 1. sub num. 6. verf. si procura-  
tor. & versaduertere tamen dupliciter, ut li-  
non contest. quem refert, & sequitur Nicph.  
tract. de concord. gl'of. concord. 6. fallit §.  
num. 54. & seqq. & num. 57. tom. 18. fol.  
193. Affl. decil. 344. fuit dubitatum. num.  
2. & ita casu quando ille agebatur cum pro-  
curatore procedit communis opinio, de qua  
testatur Felin. vbi supra, & ex eo refert, &  
sequitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap.  
12. de attent. & intro. appell. pend. limit.  
50. princ. ampl. 7. num. 80. & seqq. tom. 5.  
fol. 379. & quod procurator non appellando  
infra decem dies, possit præiudicare domino,  
scribit Capb. cons. 185. in causa. num. 34.  
lib. 2. & quod impotetur domino, si elegit  
procuratorem negligenter, qui non sit pro-  
ter utus appellacionem, & possit procurator  
rari in, non appellando, vel non prosecuen-  
do appellacionem, renuntiare appellacioni;  
& contumacia procuratoris sit apud ad no-  
cendum domino etiam quoad penam extor-  
mantracionis, scribit Franch. in cap. 64. m. r.  
olao, verf. septimo quantur. num. 11. &  
seqq. de appell.

Ratio est, quia contumacia procuratoris  
in non appellando non reputatur delictum,  
propter reputant contumacia in non compen-  
dendo, & cum non reputetur delictum potest  
præiudicare domino secundum doctrinam,  
quam ex Bar. & alijs reuli, & sequutus sum  
infra num. 121. vers. tamen.

Contra hanc ampliacionem videtur sen-  
tire Rebuff. tract. de appell. art. 1. §. 1. num.  
1. tom. 3. fol. 484. dicit, quod post ipsum  
tempus ad appellandum non recipitur ap-  
pellatio, nisi interuenierit dolus procurato-  
ris; & subdit, quod in dolo veritas vide-  
tur, si non provocauerit, & postea num. 14.  
aut, bodie, quia esset difficile probare dolo-  
rum, fraudem, vel collusionem, ob id suf-  
ficit, dolum, vel collusionem re ipsa docere  
interuenisse, ut quia iustam causam agebat,  
& tamen fuit condemnatus, & habebat potes-  
tatem provocandi, & non provocauit, &  
sic per undum Rebuff. potest indistinctè ap-  
pellari, quia præsumitur dolus, & stante  
dolo potest appellari.

Comprobatur hæc opinio contra ampli-  
acionem, quia procurator non potest expresse  
renunciare appellacioni per ea, que reuli, &  
sequi-

sequi-



sequentes sunt infra q. 17. l. i. n. m. 105. sublim. 2. ergo neque tacite per lapsum docendi, quia expressum habet maiorem vim, quam tacitum per ea, quae distat supra nu. 87.

Non recedas ab ampliatione.

Non obstat, quod scribit Rebuff. quia resp. quod potest allegari etiam pro ampliatione, dum ead. gl. 2. num. 4. scribit, quod, si procurator bona fide cessauit appellare, quia putabat sententiam iustam, non poterit postea dominus appellare, & num. 9. scribit, solum esse probandum ab ea parte, quae illum allegat.

- 119 Respondeo etiam comprobationi, quod licet procurator non possit renouare expressum, tamen potest renouare tacite, & ita videtur passim, & similes casus, in quibus magis operatur sententia in tacta per lapsum temporis, quam expressa tumultu in l. 3. c. i. quid. nom. 10. & 12. ff. si res pet. in 2. loci. & post tum latius Turan. tract. de legib. conub. gl. 7. in verbo. expet. num. 73. in fine, & num. 74. & seqq. & ad hoc locum remissus in tract. de re iudic. couent. 5. l. 1. gl. 2. num. 33. in fine fol. 433. vide etiam Gramm. dec. 13. lata sententia. sub num. 1.

- 120 SVBAMPLIATIO. hanc ampliationem, vt habet sequi etiam si sententia sit lata contra procuratorem, qui sit verus contumax, quia licet contumacia vti a procuratore non excludat dominum à beneficio appellatiouis, testibus Rebuff. Bar. Tulin. Nicell. & alij, quos reuelli, & sequi in som. infra q. 17. l. i. m. 3. num. 8. tamen debet dominus appellare infra decem dies à die lata sententiae, & non à die scientiae, Rot. dec. 372. alias 313. nota quod vbi procurator. verius flocet, de appell. in antiqu. dicens, quod licet procurator, qui est verus contumax, contumaciter dicitur appellare, tamen auditur dominus infra decem dies à tempore sententiae, Et auct. in cap. 4. nicolao. sub num. 19. veris de diffinitione est un. tempus de appell. Spec. vlt. de appellat. 5. l. 2. num. 6. veru. illud autem, ibi. sed si ibi per procuratorem, & etiam in fine, dum hanc vltimo loco refert, quod fideum, scientia, & dolus procuratoris post istis in ostentationem nocet domino, Felin. d. cap. 2. sub num. 6. veris dicit, te tamen, ibi sed si agitur est. Nicell. d. fallen. 18. sub num. 77. Aff. d. dec. 344. num. 2. ibi. ego autem Rot. d. Vult. cont. 91. egre ius. num. 11. in additione precedentibus, ibi. 4. & Lancel. d. l. i. m. 30. num. 80. & pro hac subampliatione pos-

sunt etiam allegari tanot. in d. cap. 1. num. 5. in verbo. scientia. vt in non tuteft. An. d. de But. & Imol. quos tres postremos, & Speculatore citat, sed non sequitur Additionator ad Felin. in d. cap. 1. num. 6. veris. si procurator est verus contumax, pro eadem subampliatione potest allegari Bar. titus infra veris. tamen. & Capic. qui eum citat, & loquitur de d. 39. in causa hieronimi. in d. me sub num. 5.

Ratio est, quia licet procurator non possit facite incidere dominum in penam delicti, quia nunquam censetur mandatum procuratori, vt deliquit, nisi ad hoc appareat mandatum speciale per ea, quae in his terminis reuelli, & sequatur sum infra q. 17. l. i. m. 3. sub num. 8. veris ratio.

- 121 Tamen potest procurator facite incidere dominum in alia periodicalia, quae possunt emanare sine delicto, sed non posse appellare post lapsum decem dies potest non rite ponere. Ergo, quando non est poena, potest dominus culpa procuratoris priuari facultate appellandi ad tradita per Bar. in l. 1. 5. aduersus. sub nu. 5. quon. appell. sit. quae referunt & sequuntur Felin. d. cap. 1. nu. 6. veris si procurator. vlt. non contest. Nicell. d. fallen. 18. num. 50. & 53. fol. 193. & Aff. dec. 344. fuit dubitatum. sub num. 1.

Contra hanc subampliationem: quod enim dominus possit appellare infra decem dies à die scientiae latae sententiae, licet lapsus sit de iudicio à die latae sententiae, refert & sequitur Addition. ad Rebyn. vbi supra dicens hoc esse equius.

Non recedas à subampliatione, quae est communis & fundata in bona ratione. Neque allegario, quam facit Addition. vbi supra, est bona: nam inter alios, quos allegat, Rot. dec. 12. alias 137. appellatur de appell. in nou. quae etiam & fecerunt sum supra sub num. 18. & pro qua erroris ipse etiam dec. 32. de procur. & dec. 49. alias 363. hoc insuffertit. de appell. in nou. quae similiter erronee allegat in iud. de procur. ne ficiant ad rem, & Abb. d. cap. 1. num. 25. & 26. vt sit. non contest. videret positis sequi subampliationem: nam loquitur de prohibita appellatioue simpliciter, & de prohibita appellatioue post decem dies, & videtur loqui de prohibitis post decem dies videtur tenere, quod contumacia vera procuratoris nocet saltem quando cum eo sit is contumax iuxta distinctionem, quae refert ex

Com-

Compositum quam distinctionem ex eod. Cod. post. Gemin. & Lap. restituerunt, sed non viderit sequi Franc. h. d. cap. pibolus. nu. 19. vel si de difficultate in fine.

122. **SVBAMPLIA II.** vt habeat locum etiam in causa matrimonii, in causa status, infamiae, & in causa beneficii, quia si in his causis procurator sit negligens absque malicia, & dolo, noceret domino, Franc. in cap. 44. l. p. nu. 1. verfi. & adde vnam in fine de appell.

Confirmatur hac subampliatione in beneficiis causis, quia sententia etiam in eis transit in reos iudicatas, vt ex eod. Franc. et celi & sequitur si infra q. 15. art. 2. nu. 9.

123. **RETENTIS** igitur ampliatione, & subampliationibus.

**DECLARAL** restringendo eas vt non procedant, quando lis non agebatur cum procuratore, sed agebatur cum domino, quia istio casu licet procurator fuerit contumax verus, ideoque nullatenus ipse possit appellare per ea, quae retuli & loquutus sum infra q. 17. l. fin. 3. num. 1. & seqq. tamen dominus potest appellare non solum infra decem dies per ea, quae retuli & sequitur supra supra in subampliatione, num. 120. sed etiam post lapsos decem dies, dummodo appellet infra decem dies à die scientiae, vt distinguendo scribit Felyn. d. cap. 11. sub num. 6. verfi. aduerte tamen, vt licet non coacti, quem refert & sequitur Nicol. d. fallen. 18. num. 57. ibi assignat etiam. fol. 193. & ita ex Innoc. sentit Affl. d. decif. 344. fuit iudicatum. nu. 2.

124. **DECLARA II.** vt procedant quando procurator est solvendo, quia tunc dominus, cui praeiudicauit, potest praeiudicium reparare, agendo contra procuratorem ad interesse. Rol. à Vall. consil. 91. egregius. nu. 14. verfi. hac tamen lib. 4. & loquendo aduersus procuratorem, cuius dolo, aut negligentia defertur appellatio, scribit Castald. decif. 5. regula iura. nu. 1. & 2. de appellat. fol. 315. Benint. decif. 26. principalis. num. 3. 6. & 7. & Odd. tract. de testibus in i. rege. q. 29. art. 4. num. 13. verfi. si quis autem q. 69. art. 4. sub num. 24. verfi. sed verum. tenetur enim procurator ad interesse, quia procurator tenetur de manu culpa, l. 13. à procuratore. Castald. & tenetur etiam de iussione culpa, quando est procurator iudicis. Affl. l. fin. de mand. sum. adatum. nu. 39.

125. Secus est si procurator non sit solvendo, quia tunc dominus potest appellare. Acc. in

l. 1. §. si aduersus. in fine ff. quan. appell. ff. Fely. in d. cap. 1. sub num. 6. verfi. secundo aduerte. vt lib. non coacti. Affl. d. decif. 344. num. 1. in fine in 3. fall. Rol. d. conf. 92. num. 14. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 2. l. fin. 50. ampl. 7. num. 86. fol. 379. & aduerte quod potest appellare infra decem dies à die habito notis, & non postea, testibus Fely. in d. cap. 1. num. 7. ibi bene erit vt puto. vt sit. non coacti. Guid. Pap. tract. de appell. q. 77. num. 53. fol. 59. Vedrao pract. lib. 7. cap. 3. num. 24. verfi. natus finge. & Rol. à Vall. d. conf. 91. num. 15.

126. **SVBDECLARA** primum membrum huius declarationis vt in praxi sit parum vtilitatum, usque enim vidi, praeiudiciales esse contra procuratores negligentes, & multo minus vidi procuratores negligentes condemnari, adeo quod de consuetudine non feruam, vt dominus agat contra procuratorem.

Ratio huius consuetudinis porum efficitur multiplex. Prima, quia imputet sibi, qui negligentem & non idoneum procuratorem elegit. Secunda, quia difficilis est admodum ad vsum praxis estimatio interesse causae à negligentia procuratoris. Tertia, quia, vt scribit Rebuffus tract. de rest. art. 1. glof. 2. num. 23. tom. 3. fol. 125. quem refert & sequitur Odd. tract. de restan. integr. q. 69. nu. 24. facilius possit erui elargi de manu huius, quam quicquam exigi à procuratoribus.

Si tamen primum membrum praecedentis declarationis praestaretur, deberet principalis docere de suo bono iure, quod habebat contra suum aduersarium, & iudex iuxta qualitatem dicti boni iuris debet condemnare procuratorem ad interesse.

127. **SVBDECLARA** etiam secundum membrum dictae declarationis, cum domini possit appellare quando procurator non est solvendo, quia hoc procedit non ipso iure sed impetrata prius restitutione in integrum, Salycin auct. hodie. num. 1. in fine varquerit 3. & item 2. verfi. sed dubium. C. de appell. & effe. comun. opinioem. si ibi Odd. d. q. 69. art. 4. sub nu. 24. verfi. sed vera, & clarius aperit Additionem Fely. in d. cap. 1. nu. 7. in verbo. si procurator non est. & ita inter terminis defensionis loquuntur Castald. d. decif. 5. nu. 3. Benint. d. dec. 26. nu. 3. verfi. non Castald. c. 17. redemptoris. verfi. sine sub. nu. 7. Lancell. d. l. fin. 50. nu. 87. fol. 379. & vide d. lib. 7. cap. 3. sub nu. 24. folio iudic. h. c.

hæc restitutione esse petendam coram iudice à quo, & in nostris terminis Rebusfract. de appell. art. 1. gl. 1. r. sub nu. 1. 4. ver. hodie. rom. 3. fol. 485. dicens, quod, allegatis illis causis, quas ipse recessit in litteris Princeps, non obstante omissione appellationis facta per procuratorem, indulget, ut liceat appellare.

- 138 Contra istam subdeklarationem, nam, cessante dolo procuratoris, denegatur etiam restitutio in integrum, Mohed. decif. 2. alias 78. nicolaus. versus finem, de appellat. fol. 152. Rot. diuers. decif. 156. in causa calagutitan. nu. 4. & 5. par. 3. lib. 1. fol. 4. r. & decif. 439. petebatur. sub num. 2. & loqu. ead. par. 3. lib. 3. Cassad. decif. 5. num. 1. de appell. Lancel. d. limit. 50. nu. 88. fol. 379. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. nu. 14. versus finem fol. 201. dicens, sic seruari in palatio, ut non admittatur ad appellandum, neque restituiatur in integrum ad appellandum, & in hac sententia videtur etiam residere Spec. tit. de appellat. in princip. nu. 6. ver. illud autem. in fine, dum ultimo loco recitat eorum opinionem, qui dixerunt, quod factum, scientia, & dolo procuratoris post hanc contestatam nocet domino, hancque sententiam refert contra eos, qui dixerunt, subueniendum esse domino, quando procurator non est solvendo, & adde quæ scripti supra num. 111. ver. non recedat.

Contra eandem subdeklarationem facit, quia est, quod procurator non in solvendo, tamen domino concedi non debet restitutio in integrum, quia, si sententia est iniusta, dominus habet viam agendi in syndicato contra iudicem, ut ex Bar. & alijs reuli & sequus sum infra q. 19. rem. 4. num. 1. & licet in praxi non seruetur, ut ibidem dixi, num. 4. & 5. tamen subdeklaratio adhuc non est vera.

Contra eandem, loquendo in causis beneficiabilibus, facit quia in eis non potest considerari an procurator sit solvendo, sine nõ solvendo, vide ex isto capite nõ videtur danda, seu neganda restitutio, quia cause beneficiabiles non recipiunt estimationem, vide infra quæst. 19. rem. 3. sub num. 129. ver. quid dicendum.

- 139 DECLARA III. restringendo, ut non procedat quando procurator, colludendo & per fraudem, omisit appellare, Bar. in l. r. si aduersus. sub nom. r. ff. quan. appell. sit. Guid. Pap. tract. de appell. q. 77.

num. 52. fol. 39. Afflic. decif. 744. fuit dubitatum. sub num. 1. Lancel. d. limit. 50. num. 86. in fine fol. 379. & quoddam procurator dolo omisit appellare, dominus possit postea appellare, cum ad eum noniam pervenerit, scribit Rebusfract. tract. de appell. art. 1. gl. 2. num. 10. rom. 3. fol. 484.

Confirmatur ista declaratio, quia principalis potest appellare post septem decem dies, quando intercessit dolo procuratoris, hoc est, restituitur in integrum ad appellandum. Odd. tract. de rest. in integr. q. 69. art. 4. sub num. 32. ver. sed videtur. & quod interveniente dolo, seu malicia procuratoris, derui restitutio in integrum prout de iure, scribunt Scaph. & Vestr. quos citavi infra quæst. 19. rem. 2. num. 19. ver. sublimita. & tenet sub verbo dubitatio Rot. quam similiter citavi d. rem. 2. sub num. 119. ver. quid descendum. & quod, ubi intervenit dolo procuratoris, recipitur appellatio etiam post effusum, tempus, scribit Rebusfract. tract. de appellat. art. 1. gl. 2. num. 10. rom. 3. fol. 484.

Contra istam declarationem facit, quia, sicut dominus non excusatur à desertione appellationis, quamvis sit deserta dolo procuratoris, neque ei conceditur restitutio in integrum, nisi casu, quo procurator non esset solvendo, Cassad. decif. 5. regula. num. 1. de appell. fol. 313. ita etiam non excusatur, & non restituitur, si non fuerit appellatum.

- 130 RETENTA declaratione, respondendo ad Cassad. quod est verum in dolo presumptum, qui presumitur ex eo solo, quod sui negligens in appellando, secus est si dolo aliter apparet, & ita procedat declaratio.

- 131 SVBDECLARA eandem declarationem, ut dolo procuratoris non probetur ex eo solo, quod omisit appellare, nam, si hoc esset verum, sequeretur, quod dominus indistincte posset appellare quando procurator omisit appellare, sed hoc est falsum, ut patet ex his, quæ scripti supra num. 118. & 120.

- 132 Confirmatur hæc subdeklaratio, quia ad probandum dolum debet vltra omissionem appellationis apparere, quod is agebat istam causam secundum eam, quæ scribit Rebusfract. quem reuli supra sub num. 118. ver. contra hanc. & excusatur procurator qui bona fide omisit appellare secundum Rebusfract. quem citavi infra num. 138. declar. 6. & an bona, vel mala fide omiserit appellare, residet in corde procuratoris, & cor soli Deo patet, ut scripti lib. preced. cap. 9.

nm. 312. ideo difficilis est probationis.

- 133 EXTENDE I. hanc tertiam declarationem, vi idem sit, si procurator per fraudem, seu collusionem omiserit appellare, quia potest tunc dominus appellare a die notitie, Rebuff. d. art. 1. gl. 2. nm. 1. & 12. tom. 3. fol. 485. quamvis hanc ex ensio videatur superfluum, cum sit in effectu eadem cum declaratione, posita supra nam. 129. sed cum vi diversam ponit Rebuff. citatus, & nos in gratiam eorum, qui omnia desiderant in terminis terminantibus.

- 134 EXTENDE II. vi idem sit, si gratia evidens intervenient, Rebuff. d. gl. 2. nm. 1. 3. fol. 485.

- 135 EXTENDE III. ut precipue procedat in causa matrimonij, in causa status, infamie, & in causa beneficii, & similibus, quæ non recipiunt interesse pecuniarium, seu extimationem, quia in his dolus, vel malitia procuratoris nullo casu nocet domino, ex quo dominus in huiusmodi causis non potest habere regressum contra procuratorem, Franc. in cap. 44. sep. num. 2. vers. & adde vnam. de appell. de quod cause beneficiales non recipiant extimationem, scribunt Cassiad. & Mauchet quos citant, & sequuntur sum infra q. 19. rem. 2. sub num. 129. vers. quid dicendum.

- 136 DECLARA IV. restringendo, ut non procedat, quando principalis ex legitima causa fuisset absens, quia tunc potest appellare post decem dies, Bar. in l. 1. §. si adversus. in fine, ff. quan. appell. si. Absente. dec. 344. num. 2. in fine, & clarius Grammat. conf. 117. redemptoris. nm. 5. qui apte loquitur in absentia principalis, licet Bar. & Absente. videantur loqui de absentia procuratoris.

- 137 DECLARA V. quando procurator fuisset legitima causa absens, quia tunc principalis potest appellare a die sciencie, Bar. in l. 1. in ultimis verbis dicit legis. ff. quan. appell. si. & Rebuff. tract. de appell. art. 1. gl. 2. sub nm. 1. 3. tom. 3. fol. 485.

- 138 DECLARA VI. quando procurator bona fide omisit appellare, quia tunc dominus non potest appellare, Rebuff. tract. de appell. art. 1. gl. 2. nm. 4. tom. 3. fol. 484.

Contra istam declarationem; quod enim domino, si ei consilium non sit via agendi contra procuratorem eo, quia solvendo non sit, dari non debeat restitutio in integrum, ad appellandum, refert, & sequitur ex vicio-

139. & communi sententia Odd. tract. de rest. in integr. q. 69. art. 4. inb. num. 25. in quam sententiam citando videtur inisse Felin. in cap. 1. sub num. 6. versus finem, vi spulchre. vi li. non contrit.

- 139 DECLARA VII. quando ex acta evidenter constat, quod procurator debuit appellare, & non appellavit, quia tunc dominus forsan admittitur ad appellandum, & ratio est, quia isto casu procurator, non appellando, delinquit, & delictum nonquam censetur ei mandatum, nisi habeat speciale mandatum, Bar. in l. 1. §. si adversus. sub num. 2. ff. quan. appell. si.

- 140 Et quia in huius 9. ampliationis materia Doctores confusè, & iuriciis loquentes nihil certi videntur concludere, & si quid conclusum, illud non concludunt nisi primum, vagando ex una casum (quod facere solent, qui quod tendant ignorari, vel qui dilatando sperant illustriorem fieri intellectum) integram Bartoli, & aliorum quorum non iam famosissimum Iuriconfultorum doctrinam referant, vi facimus Felin. in cap. 1. num. 6. vers. si procurator, vi li. non contrit. & Aff. dec. 344. sub debbat nm. nm. 1. & seqq. & quod ipse Felin. supra citatus confusè processerit, notat Apostill. ad eum d. num. 6. ideo si quid a me coeciderit, non consue hac in re dictum tibi videatur, in audisti.

- 141 AMPLIA XX. in eo, qui fuit restitutus ad appellandum, & is tenetur appellare infra decem dies a die latæ sententie super restitutione in integrum ad appellandum, vi ex Vectr. & Lancell. retrah. & sequuntur sum infra quæst. 9. rem. 2. num. 80. vers. declara.

- 142 AMPLIA XXI. vi intra decem dies sit appellandum non solum ab ipsa sententia, sed etiam ab actu, qui dependet ab ipsa sententia, alioqui si, lapsis decem diebus, iudex procedat ad aliquem actum executionis sententie, & pars contra quam procedit, appellat, non auditur, quia debebat appellare infra decem dies ab ipsa sententia, Lancell. tract. de attent. par. 1. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. limit. 50. princip. num. 128. & seqq. tom. 3. fol. 380. vide ad hanc ampliationem ea, quæ scripsi infra q. 27. limit. 10. num. 6. & limit. 47. memb. 1. nm. 143.

AMPLIA XXII. vi habeat locum etiam in sententia, lata contra infirmum, seu aliter impeditum, qui citatus non allegaverit impedimentum, sed miseris proci atque, quia

quia illa infirmitas non retardabit cursum decem dierum, & ideo, nisi appellaveris infra decem dies, transibit in rem iudicatam. Moled. decif. 2. alias 78. nicolaus. de appell. mittendo enim procuratorem, poteris illud mittere etiam ad appellandum, & sic infirmitas hic impedimentum erat remota, & quando impedimentum potest removeri, tunc non habetur in consideratione per ea, quæ dixi infra quæst. 15. num. . .

Pro pinguiori, ac veniori explicatione huius ampliationis distingue duos casus principales.

Primos casus est, quando infirmus citatus misit excusatorem, qui allegavit infirmitatem, & de impedimento infirmitatis certioravit iudicem: & isto casu distingue duo membra: Aut enim causa, pro qua citatur, est gravis, & talis, ut in ea non possit constituere procuratorem: & tunc dico, quod non solum non curreret ei tempus ad appellandum à sententia, quam iudex contra ipsum ferret, sed, quod plus est, sententia ipsa esset ipso iure nulla, & in his terminis procedit indubitata conclusio, quam ex Bar. l. ass. Oddi. & comm. opin. terali & sequutus sum, simpliciter loquendo, lib. preced. cap. 9. num. 1909. Aut causa est talis, in qua tenetur constituere procuratorem: & tunc citatio ardeat, & impedimentum non excusat, Franch. in cap. 55. distictis. not. & num. 2. de appell. qui & si non omnino firmet, sed relinquatur cogitandum: tamen ego firmo, & moveo, tum quia impedimentum, quod potest removeri, non habetur in consideratione per ea, quæ dixi infra quæst. 15. num. . . tunc quando potest constitui procurator, tunc removeretur impedimentum infirmitatis... ergo sententia transit in iudicatum istud casu. tum etiam quia ita servamus in praxi; nunquam enim audiretur excusator ad impedimentum licent, sed solum ad impetrandam aliquam dissolutionem eo, quia procurator non esset plenè informatus, neque posset informari propter gravem forsitan principalem infirmitatem; unde decisio Rota, & consequenter hæc vigesima secunda ampliatio ex ea formata inanimiter considerant non allegatum impedimentum, & missionem procuratoris, cuiusve alleget impedimentum, siue non, & siue mittat procuratorem, siue non, sententia in causis iudicibus, in quibus loquitur Rota, indistincte transiit in rem iudicatam, ex quo impedimentum infirmitatis removeri potest, & ampliatio per procuratorem.

Secundus casus est, quando iudex non, sive certioratus de impedimento: & isto casu facio duas conclusiones.

Prima conclusio est, quod sententia meri iure, & indistincte tenet, siue causis sit talis, in qua possit constitui procurator, siue sit talis, in qua non possit constitui, & in indistincte intelliges Rota. pec Moled. d. decif. 2. de appell. ceterosq. Doctores, dum simplicitate, & communiter scribunt, valere sententiam, ut retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 9. num. 1908. in fine.

Secunda conclusio est, quod in ijs causis, in quibus tenetur constituere procuratorem, transit similiter in iudicatum per ea, quæ dixi in primo casu. In his vero, in quibus non potest constituere procuratorem, non transit quia impedito non currit tempus per ea, quæ scripsi infra quæst. 15. num. . .

AMPLIA XXIII. in sententia, lata in causa feudali, Jacob. de S. Georg. tradi. de feud. versus finem, in verbo. & dicti vassalli pro dictis rebus. num. 38. vers. nunc descend. tom. 10. pac. c. fol. 323. & esse opinionem communem testatur, & sequitur Curt. lura. trad. de feud. in 7. & vlt. par. princip. q. 13. num. 33. tom. 10. pac. 2. fol. 93.

AMPLIA XXIV. in sententia, lata in causa criminali, quia debet appellari infra legitima tempora l. 7. addictio. in fine, Cels. episc. aud.

143. AMPLIA XXV. conclusionem de appellando infra decem dies à die latus sententia, ut lapsis decem diebus, sententia transiit in rem iudicatam ipso iure, etiam non sequens aliqua iudicis declaratione super re iudicata, & desertione. & ideo non audiretur volens appellare eo, quod non dum esset declarata appellatio deserta, vide quæ scripsi supra lib. 1. cap. 97. num. 75. vers. quæ ampliatio, & in his terminis intellige text. in cap. 15. quoad consultationem de sent. & re iud. Maran. & ceteros, dum communiter aiunt, quod lapsis decem diebus sententia transit in rem iudicatam, ut scripsi infra q. 17. limit. 2. num. 89. 69.

144. LIMITA I. eandem principalem conclusionem positam supra num. 1. & 2. de appellando infra decem dies, ut non procedat in gravamine successione per ea, quæ scribunt Doct. citati in seqq. exemplis.

145. EXEMPLIFICA I. hanc limitationem in captura, & incarceratione licet etiam capus, & carceratus non appellaverit infra li. 2. de cept.

decem dies à tempore interlocutorie, seu decreti capere, tamen poterit appellare. etiam post quandocunque, donec durat gratia, ut per ea, quæ scribunt Baldus. 2. vers. secundum quarto. num. 7. C. de episcopatu. Micell. tract. de concord. gloss. concord. de fall. 27. num. 69. tom. 18. fol. 194. Paul. de Cels. cons. 334. vis appellatio. num. 4. vers. interdictum. lib. 1. Franch. in cap. 1. super etiam si sit ondo. col. 1. num. 4. & in cap. 47. ex parte tua. num. 9. de appell. Felis. in cap. 15. quod ad consultationem. num. 9. vers. non tunc conclusa. de sent. & re iudic. Lancelott. tract. de pte. par. 2. cap. 1. similia. super inc. num. 132. limit. 2. num. 5. fol. 386. Vers. in 2. par. lib. 7. cap. 3. num. 23. Marchesius. de etiam. par. 1. de communis. appella super diversis. cap. 28. num. 71. & 72. fol. 305. in 2. impress. & Ruginell. di. de appell. 2. cap. 3. duris. 175. fol. 83. de Cels. Bart. in bonorum. decis. 47. in causa ventente. num. 19. & 74.

Ratio est, quis is, qui contumaciter gratia, continetur, dicitur esse infra decem dies, dato ad appellandum. Item huius supra. 146. **RESTRINGE IL** in istis exemplis causationem, ut non procedat, quando quis de claratione legationis contestatur, quia is debet appellare infra decem dies à tempore declarationis, ut scribunt Franch. in cap. fol. per eo, il secundo, & cap. 47. ex parte. il primo, sub num. 9. ibi. Illam illam tunc. & 150. **EXEMPLIFICATIONE** in amot. ad prius. Vers. d. lib. 7. cap. 3. num. 56. & Ruginell. di. 5. cap. 3. num. 196. de scribis Lancelott. limit. 5. cap. princip. num. 134. ibi. secundum illi. fol. 386.

147. **RESTRINGE IL** ut non procedat, quando excommunicationis dedisset iudicatos de solando, vel de redeundo ad carceres, quia sic constituit incarcerationem, Bar. in q. 6. lapsum. num. 1. & vers. secundum causa. ad eque non tunc tunc gratia. Soc. consil. 19. quoniam. num. 3. in fine. & 4. lib. 3. & Mingop. in bonorum. decis. 2. num. 2. & consequenter non possit appellare, etiam appellare infra decem dies, Ruginell. tract. de appell. lib. 2. cap. 11. 3. num. 177.

148. **RESTRINGE IL** ut non procedat in eo, qui excommunicationis pro vicia inappellabili, vel pro captivitate, pro qua captivitas est peremptoria, quia non valet appellare, etiam appellare infra decem dies, Ruginell. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. num. 177. de quibus tunc. & 178.

ut perhibens testimonium, non possit appellare. a. excommunicatione ex dispositione Ruyinell. in Mediolanensium lib. 1. cap. 98. etiam, idem Ruginell. di. cap. 3. num. 95. fol. 141. quod ego credo esse etiam ex dispositione, aut communis, & generalis consuetudinis, que non aliter ferat.

149. **RESTRINGE IL** in cap. 14. vi non procedat, quando appellaret à preterito gravamine, & allegaret causam gravaminis de preterito, quia tunc non possit appellare post lapsum decem dies; quare sit causus appellans, ut, appelles in causa gravaminis de presenti, Franch. in cap. 47. ex parte tua. sub num. 9. de appell.

**EXEMPLIFICATIONE** IL in citato ad locum non valet, quia is possit appellare, ut refut. & sequens sunt infra quæst. 17. limit. 47. art. 1. num. 8. 1. & sequ. & licet is citatus non appellet in prima, neque in secunda citatione, tamen poterit appellare in tertia, sed quarta, quia quonies citatur ad locum non curit, rotas gratias, & ideo, si non appellat à primo gravamine, potest appellare à secundo, quasi gravamen sit successivum.

**RESTRINGE** hanc exemplificationem, ut non procedat quando iudex pronuntiaret, locus esse tunc, quia tunc appellandum est infra decem dies à die pronuntiationis, Franch. in cap. 47. ex parte tua. num. 9. vers. si tunc de appell.

150. **EXEMPLIFICATIONE** III. in excommunicatione, quia excommunicatio non transit in rem iudicatum etiam si aliquando ab ea appellatur; imò licet ab ea fuerit appellata, & appellatio sit electa, tamen non per hoc remanet firma, & valida, sed poterit adhuc cognosci de ea, Franch. in cap. 25. qua fronte. & 3. sub num. 4. quæst. 1. de appell.

**ILLUD** huius exemplificationis est, non solum, quæ sunt sententia, in qua statuitur de periculo animæ, quoque transiunt in rem iudicatum, Maxima suo officio, par. 3. par. 6. in vico bono de donis fecit sententia. & 1. de re. 474. fol. 449. sed etiam ea, quæ sub excommunicationis quodam carere gravamine, ita & excommunicatus carere quodam vicio carere quodam excommunicatione gravamine, & 1. de re. 474.

151. **EXTENDE** hanc exemplificationem ut præcipue procedat, quando quis petit revocari sententia excommunicationis, & quæquantum non revocari poterit appellatum post lapsum decem dies post petitionem revocationis, & tunc huiusmodi quæ

cessante. sub num. 6. vers. aliquando & quarto. de appell.

**153** **EXEMPLIFICA. IV.** in processu, quem facit iudex, qui est allegatus suspensus; nam licet is, qui cum allegatus suspensus, non appellauerit infra decem dies à processu, seu adis, quæ facit post allegationem suspicionis, tamen lata est, quod appelleret quandoque post allegatam suspicionem infra decem dies, numerandos à die actorum, à quibus vult appellare, & ideo licet non posset appellare ab illis adis, quæ fecisset per decem dies ante appellationem, tamen poterit appellare ab illis, quæ faceret postea, dummodo appelleret infra decem dies, numerandos à die actorum, à quibus appellat, quia iudex, procedendo postquam est allegatus suspensus, successive grauat in quolibet acto, quem facit.

**153** **LIMITA II.** ut non procedat quoad effectum ratificandi gesta per falsum procuratorem, quia hunc effectum operaretur etiam post lapsos decem dies, vide de ista limitatione infra q. 17. limit. 19. num. 141.

**154** **LIMITA III.** in appellatione interponenda à tertio, quia is ratione sui interesse potest appellare infra decem dies à die notitiæ de sententiæ, & non à iuratore à die late sententiæ. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innot. appell. pood. limit. 50. princip. num. 168. & seqq. vers. se primo limita. tom. 5. fol. 38n. & ita sentit Rot. Mil. & Salye. quos retuli & sequutus sum supra, num. 69. dum scribunt, quod tertius debet adhasisse appellationi intra decem dies, intra quod potuisset appellare, & facit, quod retuli supra q. 5. sub nu. 36. vers. contrariam. & num. 38. & sub num. 59.

Et potest adhasere quandoque, si sententiæ proferenda sit ei præiudicialis, & sic potest adhasere etiam post lapsos decem dies, vt ex Oldr. retuli & sequutus sum supra, sub num. 78. restrict. 3.

**155** **EXEMPLIFICA** hanc limitationem in sententiâ, lata contra heredem, quia nihilominus legatarius poterit ab ea appellare quandoque infra decem dies à die sciendi late sententiæ secundum communem opin. quam refert, & sequitur Couar. pract. qq. cap. 25. sub num. 1. per eodem. & sub num. 4. vers. non oberit. hancque opin. ex eod. Couar. & Rugin. sequutus sum supra quæst. 5. num. 38.

**156** **LIMITA IV.** ut non procedat in

appellatione, quæ interponitur à statuto, quia iuris est, quod contradicatur statuto, & non requiritur appellatio infra decem dies, Rot. duvers. decisi. 50. dubitauit in causa bononien. sub num. 15. par. 2. quæ enim sunt extraiudicialia, prout est statutum, non transcunt in rem iudicaram, quæ foret effectus iudicis, quum statuto, verumtamen ista facultas appellandi à statuto non est perpetua, sed durat solum per annum, Dec. in cap. 6. cum omnes. nor. 5. sub num. 15. & seqq. vsque ad num. 18. inclusiue, in c. lect. de consil.

**157** **DECLARA I.** istam limitationem, vt procedat quoad facultatem impugnandi, & contradicendi statuto, quæ durat etiam post decem dies à die conditi statuti, sed non quoad facultatem appellandi, quia facultas appellandi non durat, nisi infra decem dies, prout dicimus in sententijs, quæ non transcunt in rem iudicaram, quia possunt per viam querelæ impugnari etiam post decem dies, sed per viam appellationis non potest agi, nisi fuerit appellatum infra decem dies, vide supra num. 81. ampliat. 6. & scribit Bredemod. tract. de appell. par. 1. col. 521. in fine, & 523. in princip.

**158** **DECLARA II.** consequenter ex præcedenti, vt de iniquitate statuti possit agi non solum per viam appellationis, sed etiam post tempus constitutum ad appellandum, possit reclamari per viam querelæ, & recursus, sed infra annum, vt scribit Dec. in cap. 29. consulauit. il tertio. num. 30. & 34. vers. postremo, & vers. vltimo. de appella. quem & alius refert, & sequitur Bredemod. tract. de appellat. par. 2. colum. 521. sub litera, A, & B.

Cõtra istam declarationem videtur prius sensisse idem Dec. d. cap. consulauit. vers. postremo. num. 31. dicens, ab iniquitate statuti posse semper supplicari, & ratio huius contrarie opinionis potest esse, quia statutum iniquum dicitur nullum, quia lex, & sic etiam statutum, debet esse iustum: ergo si statutum non sit iustum, sed sit iniquum, non erit statutum, Abb. in cap. 6. cum omnes. nu. 2. de consil. & in d. cap. 29. consulauit. il tertio. num. 4. de appellat. ar. de nullitate potest dici vsque ad mille annos, ergo.

Non recedas à declaratione, quia contra Abb. tenentem statutum esse nullum, tenent communiter Doctores, prout de eorumque testatur Dec. d. cap. consulauit. nu. 32. in fine.

ne. & num. 33. de appell. & Brederod. 1108.  
de appell. par. 1. col. 521. sub littera B. licet  
ipse coeuerit couciare.

- 159 **LIMITA VI.** vt non habeat locum in  
cōiunctionibus, quia, ex quō cōiunctiones  
non habent vim sententiarum, & non transeunt  
in rem iudicaram, poterit ab eis appellari  
etiam post decem dies, vt refert & lequitur  
Franch. in cap. 60. cum cessante. num. 6. ver-  
sus finē verū, aliquando & quarto. de appell.

- 160 **LIMITA VI.** vt non habeat locum  
in preceptis, quae sunt à iudice absque cau-  
se cognitione, quia non transeunt in rem iu-  
dicaram, & ideo potest ab eis appellari quā-  
doque etiam post decem dies, Franch. in  
d. cap. cum cessante. num. 6. in fine, & sub  
num. 10. de appell. & quōd etiam quoad  
partes non transeant in rem iudicaram, scri-  
bit sub num. 10. & quōd interlocutoria, lata  
absque cause cognitione, nunquam trāseant  
in rem iudicaram, dixi supra num. 98.

**SUBLIMITA** hanc limitationem, vt  
non habeat locum in mouitorio, seu prae-  
cepto ad soluendum mercedem regestis, quia  
quamuis fiat cum clausula iustificatoria, &  
sic sine cause cognitione, tamen, lapsis tri-  
bus diebus, trāseunt in rem iudicaram, vt re-  
tuli & sequutus sum infra q. 20. num. 41.

- 161 **LIMITA VII.** in appellatione à de-  
laratione iuramenti secundum stylum Camerac  
Imperialis, quia licet non appellatur infra  
decem dies à decreto de deferendo iurame-  
nto, tamen potest appellari postea quādo pars  
est parata iurare; vide Lancell. tract. de ar-  
tente. par. 2. cap. 12. limit. 50. princip. num. 175.  
limit. 9. fol. 380.

Hae limitatio procedit de stylo, sed de  
iure communi non procederet per ea, quae,  
loquendo de admissione articulorum, scripsi  
infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 143.

**LIMITA VIII.** vt non procedat in  
sententia lata dolo iudicis, quia potest ab  
ea appellari etiam post lapsos decem dies,  
vt reuli, & sequutus sum infra quæst. 17.  
limit. 6. princip. memb. 7. num. 78.

- 162 **LIMITA IX.** vt non procedat in  
paupere, qui ob suam paupertatem non po-  
tuit appellare intra decem dies, vt pnta si in  
interpositione appellationis debeat fieri ali-  
qua impensa, quia tunc paupertas, & sic im-  
possibilitas, seu difficultas excusat à mora.  
Guid. Pap. tract. de appell. q. 15. nu. 21. tom.  
5. fol. 58. Vetus. in pract. lib. 7. cap. vlt. in fine  
sub num. 20. dicens, hoc esse verum, non ob-

stante ratione de modica impensa, & Lan-  
cellus. tract. de artente. par. 2. cap. 12. de ar-  
tente. & in nou. appell. pend. ampl. 1. num. 55.  
in fine & 56. fol. 352. & limit. 70. princip.  
num. 116. & 117. fol. 379. & quōd hae sit  
firma pignoriola, testatur Cassad. decif. 6. fu-  
ma est. num. 1. de appellat. fol. 313.

Confirmatur hae limitatio ex his, quae  
scripsi infra q. 15. art. 3. num. 45. de eo, qui  
propter paupertatem non prosecutus fuit  
appellationem interpositam.

- 163 **AMPLIA** hanc limitationem vt pro-  
cedat etiam in causis criminalibus, Boet. de-  
cif. 247. vnde ad se. undam. sub num. 16. &  
Lancel. tract. de artente. par. 2. cap. 12. ampl.  
4. princip. num. 9. tom. 5. fol. 352.

- 164 **EXEMPLIFICA I.** hanc limita-  
tionem quādo appellans tenetur soluere,  
gabeliam pro appellatione, vt ex forma sta-  
tutorum Ciuitatis Lincensis lib. 5. cap. 13. de  
daria &c. quo cauetur, vt appellans teneat-  
ur ipsa die iurare appellationis, vel saltem  
infra tres dies proxime, & immediatē seque-  
res soluere maiori, & generali Camerario,  
vel saltem Camerario prouentuum, & gabel-  
larū pro daria dictae appellationis denarios  
12. pro quolibet libra quantitatis contentae  
in sententia, prout sic exemplificat Cassad.  
vbi supra.

Adueit obiter, quōd titulus exemplum non  
potest adaptari in appellationibus in foro  
Capitolino, quia est ibidem ex forma statu-  
torum lib. 1. cap. 169. 170. & 171. debeat ap-  
pellans facere depositum cente quauitaris,  
prout in cētis capitalis, tamen non potest  
cogri ad aliquam solutionē, sed solum causa  
efficitur delecta, & ideo paupertas excusaret  
forsan à prosecutione appellationis, sed nō  
ab interpositione appellationis, at in Ciuitate  
Lincensī excusaret etiam ab omīssa appel-  
latione, quia appellans, timens cogri ad solu-  
tionem dariae, non appellat, nec enim posset  
a solutione dariae se defendere ex cap.  
23. de daria soluenda. in fine lib. 1. vbi statu-  
tum est, quōd à pauperibus nihil exigi do-  
beat pro daria, quia aduertendum est, quōd  
illud capitulum loquiritur expresse in daria  
pro decretis, & auctoritatibus interpositis  
extra iudicium.

- 165 **EXEMPLIFICA II.** in appella-  
tione ad Papam pro impetrandi iudice, quia  
in sententia, & rehabenda commissione à banco  
Curiosorum requiritur impensa, & solu-  
turio, de qua meminit etiam Cassad. decif.



4. de more. sub num. 2. de appellat. fol. 322.  
**166** **EXEMPLIFICA III.** in appellatione, pro qua advocatus debet facere libellum, nam requiritur impensa pro advocato Cassad. vbi supra.

Verum hoc exemplum non potest adduci sine iniuria advocatorum, quia gratis patrocinari debent, ad idq. officio iudeis cogi possunt, ut refert, & sequitur Benincas. de pauper. & eius priusl. q. 7. nom. 9. fol. 147. de advocatus, qui tenuit pauperi gratis patrocinari, saluari non potest, quia abscondit talentum domini sui, ut ex Divo Gregorio super homil. Matth. 15. refert Benincas. d. q. 7. num. 10. & in foro consuevit peccat qui ad pauperem pecuniam sciens recipit, teste Alber. quem similiter refert, & sequitur Benincas. vbi supra.

An & quando advocatus & procurator teneantur gratis patrocinari pauperibus, dixi infra q. . . num. . .

Contra advocatos, ceterosq. iustitiarum ministros audios, vide quæ dixi supra, lib. 1. cap. 50. num. 33. & cap. 100. sub num. 8.

**167** **LIMITA X.** quando immentitas ventorum, vel fluminis impetus, & inundatio, aut, quia mare erat inmutabile, appellan-tem detinuerunt, ne appellationem interponendam prosecueretur, Thes. Fossan. decis. 10. instantia. cas. 6. num. 8. & quod tempus appellandi non curat ei, qui est impeditus adire iudicem à quo, vel iudicem ad quem, scripsi supra nu. 48. declar. 5. & quod possit appellari etiam post lapsa decem dies, quando non potest haberi copia iudicis à quo, neque iudicis ad quem, vide supra q. 6. nu. 58. vers. contra.

**168** **DECLARA** hanc decimam, & præcedentem limitationem, ut non sita si impedimentum, sed debeat impediri protestari de impedimento iuxta ea, quæ de protestatione, faciendâ ab eo, qui impeditur appellationem, protequi non potest, dixi infra quæst. 15. art. 9. num. 181. & seqq.

**169** **LIMITA XI.** si aliquis agendo principaliter de nullitate dicat seuveniam nullam, quia, pendente causa nullitatis, non currit tempus decem dierum ad appellandum, quando quis agens succumbat, dummodo non egerit calumniosè de utilitate, aut ex causa improbabili, Cyn. in l. 16. cõtra maiores. nu. 7. C. de iustic. testam. Franch. in cap. 63. dicto q. 6. num. 1. de appell. & Marfil. l. ing. 152. succumbens. quem refert, & sequitur

Thes. Fossan. decis. 10. instantia. cas. 8. nu. 10. secus si caluniose, aut ex causa improbabili, quia tunc curret tempus, nam iemeritis sua non debet ei prodere, Franch. vbi supra.

Confirmatur hæc limitatio ex his, quæ scripsi infra q. 15. ar. 3. num. 91. vbi omnino videas.

Contra hanc limitationem tenet Guid. Pap. tract. de appell. quæst. 65 sub num. 47. tom. 5. fol. 59. quem refert, & sequitur Lancell. tract. de sentent. p. 12. cap. 12. de attent. & innot. appell. pend. limit. 50. pticip. num. 127. eod. tom. fol. 380.

Nou dilecto à limitatione.

**170** **LIMITA XII.** pendente articulo, an appellatio sit deserta, vel non, & mouetur, quia terminus non currit, vbi disputatur super eo, quod expediendum est, Thes. Fossan. ead. decis. 10. cas. 4. num. 6.

**171** **LIMITA XIII.** in causis criminalibus, quia ut innocens puniatur potest terribus appellare quodcumque, Rebus. tract. de appell. art. 1. gl. a. nu. 15. tom. 3. fol. 485. nam iustus potest appellare etiam si condemnatus acquiescit sententia, l. 6. non tatum. ff. de appell. & relar. Ergo licet condemnatus, non appellando iniuria legitima temporis, acquiescat sententia, tamen poterit tertius appellare pro eo etiam intro, ut laius scripsi supra quæst. 5. num. 44. & etiam si condemnatus appellationi renunciasset, ut dixi ead. quæst. 5. sub num. 51. vers. amplia.

Confirmatur hæc limitatio, quia si tertius admittitur ad appellandum ut tertius, debet posse appellare infra decem dies à die habita notitia, etiam si principalis non posset appellare propter lapsum decennium per ea, quæ dixi supra num. 554.

**172** Contraria opinio videtur vetior, quia supra num. 142. ampliando diximus etiam in criminalibus appellandum esse infra legitima tempora, & hæc contraria opinio seruare iur. practica, quia si veniet tertius post lapsa tempora ad appellandum, cum tractaretur de executione, erit non admitteretur.

Hæc, contraria opinio præsertim procedit in casibus, in quibus à iure, vel à consuetudine est prohibita appellatio, quia tunc neque intra tempus, neque post tempus, neque principalis, neque tertius potest appellare, vide supra q. 5. sub num. 51. restrict. 1. & admittit ipse Rebus. d. gl. 1. num. 56.

Non obstat adducta pro limitatione, quia respondet, quod tertius potest appella-

re etiam condemnatio inuito, dummodo appeller infra legitima tempora, & non potest appellare postea vti tertius, quia & sic possit appellare vti tertius, tamen appellat pro eo condemnatio ratione solius humanitatis, & non pro suo interesse, & sic cessat confirmatio.

- 173 LIMITA XIV. ut nō procedat quoad alia remedia extraordinaria, quia ea possunt intentari etiam post lapsa tempora ad appellandum; quare licet quis non possit appellare post lapsos decem dies, tamen potest agere de nullitate etiam usque ad 30. annos, ut scripsi infra quest. 19. rem. t. concl. 1. & 7.

Item licet quis sit prohibitus appellare, tamen potest implorare officium iudicis, ut refert, & sequitur Rebuff. d. gloss. 2. num. 20. fol. 485.

Similiter licet quis non possit appellare post lapsos decem dies ab actu extrajudiciali, tamen potest agere per viam querelæ, ut refert, & sequutus sum infra quest. 19. rem. 3. num. . .

Item licet quis prohibetur appellare, tamen potest petere restitutionem in integrum iuxta ea, quæ scripsi infra q. 19. rem. 2. num. 1. & seqq.

- 174 LIMITA XV. denum, ut non procedat in reductione arbitramenti ad arbitratorem ad arbitrium boni viri, quia & si reductio ad arbitrium boni viri sit similis appellationi, ut retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 2. num. 469. tamen non est similis in hoc, quod appellatio debet interponi infra decem dies, & reductio ad arbitrium boni viri ab arbitramento potest peti infra 30. annos, ut

ex Cyn. Bal. Oldrad. Bapt. de S. Blas. M. Anz. Blanc. Afil. Vrsil. Soc. Dec. Lanfr. de Oriz. Tirac. Maran, & Lancell. retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 2. num. 441.

Infra quantum tempus peti debeat in foro Capitulino dixi lib. præced. d. cap. 2. num. 444.

- 175 DECLARA postremo, ut appellatio, quæ de iure potest interponi post lapsos decem dies à die prolata sententia, nunquam operetur, ut ea, quæ sunt gesta ante appellationem, sed post lapsos decem dies à die prolata sententia, reuocentur per viam a tentati, seu nullitatis, sed solum per viam in iustitia, docto, & cogito de ea, ut, loquendo in appellatione fidei contumacis, interposita post lapsos decem dies à promulgatione sententia, scribum Rot. quam reuli, & sequutus sum supra sub nu. 38. vers. nota. & Marf. sing. 87. licet fidei. & generaliter loquendo in quolibet casu, in quo possit appellari post prolatos decem dies, Vestr. in prax. lib. 8. cap. 4. sub num. 9. fol. 252. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. limit. 50. princip. num. 183. vers. secundo declara. tom. 5. fol. 381.

Hæcque Vestr. ubi supra sumit ansam ad monendi procuratores, ut desinant in commissione attentatorum apponere illa verba, ut reuocet per viam a tentati, nam, inquit, si veniant reuocanda per viam in iustitia, ut in casu huius declarationis, illa commissio, & modus agendi esset inutilis.

Vidimus in hac questione de primo tempore appellationis, videlicet, ad appellandum, sequitur ut videamus de secundo, ad consequendum apostolos.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O. XIII.

### ARGVMENTVM.

#### De apostolis.

#### S V M M A R I V M.

APOSTOLI unde dicantur, num. 1. — Et quid sint, num. 2. — Et quæ sit in eis exprimens causa, pod. num. 2.

APOSTOLORVM species sunt quinque num. 3. & seqq. in quibus declarantur singula, & ponuntur diuersi modi, quibus iudex respondere dicitur modo de una specie, & modo de alia, usque ad num. 23.

APOSTOLORVM petitiō est necessaria, num. 24. & seqq. in quibus dantur multe exceptiones, & restrictiones usque ad num. 37.

Apostoli sunt pars appellationis, & de forma, & substantia appellationis sub n. 24. vers. nota.

Agg.



lo missi sunt, vt ex Hostiens. & Pet. referunt, & sequuntur Io. And. in addit. ad Glossin. cap. 1. in verbo, perat apostolus. & Gemin. num. 1. 6. Verū sine gl. & discuti. de appell. in 6. seu dicuntur apostoli ab apo, quod est sōpa, & stoll, id est, missio, quasi littere missae ad superiorem, vt ex Curd. in Item, 2. quatuor in princip. in 2. q. de appell. & ex Gloss. supra citata, referunt, & sequuntur Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. in 3. q. princip. num. 1. 26. fol. 490. & concordat Dec. in cap. 31. bonae memoriae. num. 24. & 15. in 4. differet. de appell. & ita dicuntur a verbo graco, quod significat mittere, sunt enim littere quoddā, missae a iudice a quo ad iudicem ad quem, quibus totius appellationis negotium breuiter narratur l. vnicā. ff. de libell. domat. cap. 14. dñ. 10. & cap. 31. v. quā. 6. Grat. ut. ad perlin. Vestr. lib. 7. cap. 3. num. 60. seu, vt dñt ipse Vestr. eodem cap. 3. nu. 32. dicuntur ab apostellin, quod est mittere, seu nuntiare, quasi sibi nuntij, seu litterae nuntiatoriae, quibus iudex nuntiat iudici superiori, in tali casu appellatum esse a sua sententia, seque appellariem diuicere, vel non diuicere, quod ex Vestr. refert, & sequuntur Marches. tract. de commiss. par. 1. in commissi. appellat. cap. 1. num. 15. fol. 30. 11.

3. Apostoli ergo, quicquid sit de eorum nomine, sunt litterae, seu instrumentum, quo iudex significat iudici ad quem, a quo deuenire, vel non deuenire appellationis.

DECLARA ex his, quod in apostolis est exprimenda causa non solum delationis, vel non delationis, sed etiam causa ipsius appellationis, cap. 1. §. in quibus. & ibi Franch. & Gemin. num. 1. & de laus. sub num. 4. ibi ego credo quod viraque. de appell. in 6. & addo: quae scripti infra noant 29. Et quod sit exprimenda in apostolis refutatio, retuli, & sequuntur, sicut infra num. 23. & hi apostoli habent diuersa nomina a diuersitate causae, quae in eis exprimitur, vt patet ex his, quae scripti infra num. 10. in fine, & num. 28. 11.

SVBDECLARA vt sit exprimenda causa, quae iudex non desinat appellationi, vt puta non defero appellationem, quia est frivola, sed non tenetur exprimerē causam, ea iure, quare non tenetur assignare causam, quare sit frivola, Gemin. in cap. 5. cum appellationibus. sub num. 1. verū nota argumētum de appell. in 6.

AD TIT. C. V. L. V. S. I. L.

AD SECVNDVM articulum. Quae & quae sint apolloorum species.

3. Respondeo, apolloorum species esse quinque:
1. P. I. M. A. species dicuntur apostoli conuentionales, quando scilicet pars admittit appellationem suam in iudicio iudice refutante, vel tacite, sine extra iudicium, quibus apollois debet appellatur apponere suum sigillum, licet hoc non sit expressum in iure, Spec. tit. de apollo. in rubr. sequitur videtur. nu. 1. lib. 4. fol. 73. Vestr. in prax. lib. 3. ap. 3. sub num. 31. ibi. alij denique. fol. 204. de Luc. Part. in pract. cap. lib. 5. cap. 2. num. 1. & quod, si pars appellata defuit appellationi, nisi iudex, si de iudice iudex, scribit Lancel. quem retuli, & sequuntur sum infra q. 17. linie. 6. memb. 7. num. 93. & quod pars appellata possit approbare appellationem, licet iudex nolit deferre, scribit Rot. decil. 31. 5. alias 104. appellatus seu magis attendere, in iur. ex premissis, in fine, de appell. in nou. & potest appellatus petere eam, quod appellatus intra terminum iuris veniat cum omnibus actis, & monumentis ad Curiam, vel narrat procuratorem instrumētum de Rot. decil. 31. appellatus. in principio.
4. DECLARA I. extendendo, vt pars dicamus admittit non solum quando admittit expresse, sed etiam quando admittit tacite, vt puta si post appellationem aduersarij, iudice non admissam, constitutus procuratorem simpliciter ad illam causam, nec alius diceret, quatenus deuoluta sit, imo illi casu adeo sufficit illa actura admissio partis, vt frustra protestaretur procurator constitutus in processione mandati, quod non accipiat, nisi quoad causas deuolutas, quia satis dicitur deuoluta per constitutionem procuratoris, Vestr. decil. 31. sub num. 31. fol. 204. & quod pars appellata, comparando coram iudice ad quem, & non reclamando, sed pariendo est procedi, dicatur deferre, appellationi, scribit Lancel. quem retuli, & sequuntur sum infra q. 17. linie. 6. memb. 7. nu. 93.
5. DECLARA II. vt quando pars appellata consensit appellationi, interposita ad Papam, cuius iudex defuit, siue non appellatio de uoluntate negotij appellationis, atque effectus appellationis protolci, Vestr. dñ. lib. 7. cap. 3. sub num. 3. sub, alij denique. fol. 204.

6 SECUNDA species dicuntur testimoniales, quia testificantur de appellatione facta coram iudice, vel coram publicis, vel honestis personis. Spec. tit. de apost. sub num. 1. & num. 11. ver. hoc etiam scias. lib. 4. fol. 73. Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. q. 3. princip. sub num. 225. fol. 490. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 32. ibi. alij etiam. Luc. Per. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. sub num. 1. & laus cap. 1. sub num. 23. Henric. Bouer. sing. 8. rub. de appellat. fol. 203. col. 4. tom. 1.

7 ADVERTE I. ad usum praxi, quod isti apostoli testimoniales habent locum, quando appellatur in absentia iudicis, quo casu appellans potest illos ad cautelam petere ab eisdem honestis personis, coram quibus appellat, & sufficit, quod protestetur, se libenter appellaturum, & apostolos petiturum, prout in cedula, quam io manibus habet, si iudicis copiam haberet, & propterea requirit notarius ibidem presentem, ut de eius diligentia fides faciat, & ipse de apostolis respondeat; qui notarius dare debet testimoniales, restet, debet de prædictis omnibus conficere publicum instrumentum secundum eas, quæ scribunt Franch. in cap. vii. si iustoa. q. 13. num. 35. & seqq. de appell. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 32. & Luc. Per. in pract. capit. lib. 5. cap. 1. num. 25. ver. coram iudice.

8 ADVERTE II. quod hi apostoli testimoniales operantur, ut appellans non cogatur iudice reverso, eum adire & apostolos petere, Arch. & Io. Andt. quos referunt & sequuntur Franch. d. cap. vii. si iustoa. q. 13. in fine sub num. 38. de appell. & Mandol. tract. de commiss. in commiss. 17. appell. in prima instans. in verbo. pro apostolis forsan dato. fol. 104. & hæc est communis \* & servatur.

Contra quod, si reverso iudice, teneatur ad eum recte temporis momento & petere apostolos; moritur Cassad. dec. 8. appellaverat. num. 1. in fine, & 2. de appell. ex praxi, qua casu procuratores videntur in Curia, hi nanque eunt ad domum iudicis tempore momenti, & si nequeunt habere eius copiam petunt responderi de apostolis coram quocunque notario, & testibus cum protestatione de absentia, aut impedimento, quasi, inquit Cassad. stylus innuat, non esse satis ita appellasse, si in momento, data iudicis copia, non redeat ad ipsum appellans pro apostolis.

Reliqua moritur, quæ adducit idem Cassad. usque ad num. 6. exclusivæ, tetuli supra q. 6. num. 26. ver. contrarium.

Pro resolutione vide quæ scripsi d. q. 6. sub nu. 25. ver. hæc confirmatio. & nu. 26.

9 Nota obiter, quod Abb. in cap. 51. bonæ memoriæ. nu. 9. dicit. 5. de appell. colligendo differentias inter appellationem iudicalem, & appellationem extra iudicalem, scribit, has duas species apostolorum; conventionalem scilicet & testimonialium dici simpliciter extra iudiciales, reliquas verò sequentes species, nempe dimissorias, refutatorias, & reventiales dari in iudicio.

Sed cum reventia Abbatis ego aliter censeo; nam etiam in iudiciali appellatione dantur testimoniales, & etiam in extra iudiciali, quando appellatio interponitur ad iudicem, dantur dimissoriæ, refutatoriæ, & reventiales.

10 TERTIA species dicuntur dimissoriæ, per quos apparet, quod iudex detulit appellationi, sique appellanti a sua potestate & iurisdictione dimittit. Speculi tit. de apost. in rub. sequitur videre. sub num. 1. lib. 4. fol. 73. Franch. in cap. 55. dilectis. not. 1. nu. 20. io fine de appell. & in cap. 1. §. in quibus. sub nu. 1. de appell. in 6. Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. princip. io verbo. & quandoque appellatur. q. 3. q. principali sub num. 225. fol. 490. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 32. ibi. apostoli diversimode. Luc. Per. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. sub omni 1. & Mandol. tract. de commiss. in 17. commiss. appell. in prima instans in verbo. pro apostolis forsan dato. fol. 104. quare eo ipso, quod iudex exprimit qualiter appellatio est recepta & eius causam, censetur apostoli dimissoriæ, seu delatorii, ut scribit Franch. in d. §. io quibus.

11 DECLARA ut si iudex dixerit, *nullo apostolo*, & nullum assignaverit terminum, habeatur pro expresse denegante in tantum, quod licet iudex postea intra terminum iuris dices appellanti ad recipiendum apostolos, tamen appellans non teneatur comparere, nec ipse iudex ulterius refutatorios dare poterit, quia, cum expresse denegaverit, habetur ac si detulisset appellationi quoad hoc effectum, ut ab eo sit abdicata iurisdictione, & non possit ulterius procedere. Franch. in cap. 6. ab eo. Similiter aut. nu. 2. ver. in tex. ibi expresse. de appell. in 6. & hoc est, quod dicitur eundem Franch. in d. §. io quibus. capit.

capit. lib. 5. cap. 2. num. 4. dicens, quod habetur pro deficiente.

**EXTENDE I.** istam declarationem, ut idem prorsus sit dicendum, quando iudex, requisitus pro apostolis, nihil responderet, quia etiam si expresse denegaret dare apostolos, & consequenter carere deinde iurisdictione, & non posset ulterius procedere, etiam si vellet dare apostolos, quia non posset, Franch. in d. cap. ab eo. 5. illud autem. aut. 2. de appell. in 6. adde, quod ex Rot. Vest. Mandol. & Lancel. retuli & secutus sum infra num. 56. & 57.

**EXTENDE II.** istam declarationem, ut si iudex, respondendo simpliciter appellanti, dicat (*do apostolos*) seu simpliciter notificet iudici ad quem, qualiter appellatum est in tali causa, censetur detulisse appellationem, Anchin. in cap. 5. dilectis filijs. num. 7. not. 1. de appell. & Luc. Pat. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. num. 5. & 6. & consequenter censetur dedisse apostolos dimissorios, seu reuerentiales, ut dicit Luc. Pat. vbi supra.

**EXTENDE III.** ut idem sit quando iudex loco apostolorum reuerentialium daret acta, quia censetur detulisse appellationem, licet non viatur verbo, defero, Rot. & Lancel. quos retuli & sequutus sum infra. q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 91. Franch. in cap. 5. cum appellationibus. S. si vero. versus finem sub no. 1. de appell. in 6. & Luc. Pat. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. num. 7.

Imò hodie communiter dantur acta pro apostolis, & in ipsis actis scribitur, an iudex defecerit, vel non defecerit appellationi, ut testatur Franch. in cap. 1. San. quibus. ubi hodie tamen de appell. in 6. & cetero, quod, si simpliciter daret acta pro apostolis, censetur detulisse.

**EXTENDE IV.** ut si iudex dicat recipio appellationem, censetur deserre appellationem, Franch. in cap. 44. spe. num. 4. de appell.

**DECLARA** hanc extensionem, ut sit vera quando iudex ita dicit post lectam appellationem; quia tunc illa verba, recipio appellationem, important admissionem appellationis, secus si iudex dicat illa verba in actu receptionis antequam illum legerit, quia tunc illa verba non important admissionem appellationis, teste Paul. de Lezza. quem refert & sequitur Gemin. in cap. 1. San. quibus. num. 5. de appell. in 6. & hanc declarationem procedit siue dixerit simpliciter, quod recipie-

bat appellationem, siue addiderit, quod recipiebat reuerentiam, Gemin. vbi supra, quem refert & sequitur Franch. in cap. 5. cum appellationibus. S. si vero. num. 10. de appell. in 6.

**SUBDECLARA** ut idem sit dicere, *recipio appellationem*, vel *admitto appellationem*, quare, quod dixi de receptione appellationis, habet locum in admissione appellationis, Gemin. in cap. 5. cum appellationibus. S. si vero. num. 5. vers. quatenus au sola. de appell. in 6.

**Sed** quid sit repetitur scriptum in actis, *quam appellationem iudex benigne recipit*, an censetur detulisse appellationem.

Dico quod sic, Franch. in cap. 57. oblat. sub no. 1. not. 2. de appell. quia, si aliud non probetur, presumitur, quod ita fuerit scriptum postquam iudex legerit appellationem.

**EXTENDE V.** ut si iudex perfigat appellanti terminum ad prosequendam appellationem, id est, ad committendam causam, censetur detulisse appellationem, ut retuli & sequutus sum, q. seq. num. 16. vers. subdeclara. & infra q. 17. limit. 6. memb. 7. sub num. 91.

Quando iudex admittit appellationem cum clausula, *si & in quantum*, vel quando dicit, *non admitto, nisi si & in quantum de iuri tenore*, an censetur detulisse appellationem, vide infra q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 120.

**QUARTA** species dicuntur reuerentiales, seu reuerendi, quando scilicet deferretur appellationi propter reuerentiam superioris, Spec. tit. de apost. num. 8. vers. alij sui reuerendi lib. 4. fol. 73. & Franch. in cap. 2. S. in quibus. sub num. 1. de appellat. in 6. dicens, quod, si causa admissionis appellationis expressa à iudice in apostolis fuit propter reuerentiam superioris, erunt reuerentiales, Maran. in suo spec. par. 6. actu. 2. princip. in verbo, & quodque appellatur. in 3. q. princip. sub num. 25. fol. 490. dicens, quod istis apostolis significatur, appellationem, alias non admissibilem, esse admissam, propter reuerentiam superioris, Vestr. in pract. lib. 7. cap. 3. sub num. 32. ibi. aut ob superioris reuerentiam. fol. 203. Luc. Pat. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. sub num. 1. dicens aduersus Spec. admissorios non differe à reuerentialibus sed tu dic, quod reuerentiales differunt à dimissorijs in eo, quod dimissorijs dantur, cum iudex non dubitet appellationi esse deferendum: ac reuerentiales dantur, cum

in

index dubitauit appellatiōē sit deferendū, in quo dubio debet deferre, quia melius est errare, deferendo, quā non deferendo, cum deferendo exlubeat reuerentiam superiori, & hanc consideratiōem accepi à Franch. in cap. 59. vt debitor. sub num. 43. verū in eadem de appellat. dum scribit, quod iudex à quo in dubio debet deferre appellatiōē, & ipsam admittere propter reuerentiam imperatori; quare facit dimissioē, & reuerentiales conueniant in hoc vpo, quod deferunt appellatiōē; differunt tamen in hoc, quod dimissioē deferunt in casu certo, & reuerentiales in casu dubio, & sub qua forma concedi soleant hic in Vrbe isti apostoli reuerentiales, scripsi q. seq. sub om. 7.

29. QVINTA species dicitur refutatorij, per quos apparet, quod iudex non deferat appellatiōē, Spec. tit. de apost. num. 6. verū alij dicuntur. lib. 4. fol. 73. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoquē appellatur. quæst. 3. princip. sub num. 225. fol. 490. Vestrin. prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 32. fol. 203. Mandos. tract. de commiss. in commiss. 7. appell. in prima instantia, in verbo. pro apostolis forsan dato. fol. 104. & Lnc. Part. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. nu. r. in fine, & formula in istorum apostolorum, seu litterarū posit. Specul. vbi supra.

20. DECLARA 1. vt si iudex, requisitus pro apostolis, det remanū iuris, & deinde eisdem appellanti, redeunt in termino iuris, det aliam remanū iuris, non censetur derulisse appellatiōē, & habeatur ac si dedisset refutatorios secundum Lancellot. quem retuli infra num. 60. & quæst. seq. num. 32. adde quæ scripsi supra num. 11.

21. DECLARA II. vt si iudex, requisitus pro apostolis, responderit se daturum, nullo certo termino assignato, habeatur tunc pro expresse denegate, & idē si nihil responderit, tanquā quod si iudex postea dixerit appellanti intra terminum iuris ad recipiendum apostolos, tamen appellans non tenetur comparere, neque ipse iudex possit vterius dare refutatorios, quia cum iudex, nihil respondēdo, habeat nō pro expresse denegante, & qui expresse denegar videtur deferre, sequitur, quod iudex à quo amplius se intrinittere non possit, Franch. in cap. 6. ab eo. Si illud autem. num. 2. de appell. in 6. idem etiam est, si dixerit, quod audiebat, & nihil ultra responderit, quia censetur tunc denegasse apostolos, vt scribunt Mandos. &

Lancell. quos remitt. & sequitur sum infra art. 6. in fine num. 37.

Simō si nihil responderit, sed obmutescit, neque aliud facit ad propositum dicere iustitiam denegare, vt in alio proposito retuli infra d. art. 6. num. 56.

Contra istam declarationem tenet Lur. Part. in pract. capit. lib. 5. cap. 2. nu. 3. dicens, quod iudex tacens habetur pro deferente, adeo quod si postea vellet dare refutatorios non possit, & faciunt quæ dixi supra nu. . .

22. SVBDECLARA has declarationes, & opiniōē contra secundam, si eam teneas, vt habeant locum, quando iudex deest respondere in termino, & tempore congruo, scilicet si deserit respondere postquam dedit remanū iuris, & appellans rediret a ore vltimum motum, quā tunc licet iudex non respondeat, tamen appellatus tenebitur redire vltima dte, quia, cum non redierit congruo tempore, habeatur, ac si non rediisset.

23. DECLARA III. vt iudex à quo, volens rejicere appellatiōē, & dare refutatorios super appellatiōē à diffinitura, debeat in eis inferre causam quare appellatiōē nō deferat, Contar. in l. unica, q. r. vers. finem nu. 61. C. si de motum. possit, & quod non admittitur ab interlocutoria appellatiōē, vel ei deferendo forsan ex superioris reuerentia, debeat utroque casu iudex à quo in apostolis exprimere eū non admitat, vel ex superioris reuerentia deicrar, disponit cap. r. de appell. in 6.

DECLARA IV. vt si sint plures indices discordantes in qualitate tradendorū apostolorum, quia eorum vnus deferat appellatiōē, & alter non, & simus in casu, in quo vnus sine altero procedere non possit, & ille, qui deserit appellatiōē, perseueret in eadem voluntate, tunc nentet potest procedere; quia si vnus non potest procedere, sine altero, is qui derulit, non potest procedere, quia derulit, & is, qui non derulit, non potest procedere, quia collega non vult procedere etiam si non derulisset, quia satis est ad impediendum collegam, quod perseueret in eadem voluntate deferendi: quod fit, qui derulit appellatiōē non perseueret in eadem voluntate, tunc, et talis deratio non sit legitima, quia ex duobus iudicibus solum per vnū non valet, non abdicat iurisdictionem ab ipso deferente, nec transferit eam in superiori impotenti se ponere se derulisse, & vna cum collega

Nk dare

dare apostolos refutatorios, & postea simul procedere; verum si vnus poterat sine altero procedere, tunc is, qui detulit, non poterit procedere, sed bene poterit ponitum: ut is, qui non detulit, potest procedere, dummodo prius dederit apostolos refutatorios, Franch. in cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. sub nu. 5. de 6. verū. quid autem si sunt plures & verū. si verò ipse de appell. in 6. & ita ante est plenius, sed confusus cōcludit in effectu hōdē Gemin. sub nu. 8. verū. sed quid si erant dati duo iudices. & cū hac declaratione videtur cōcordasse Rot. dec. 20. alias 212. nota vbi appellatur de appell. antiqua.

**SUBDECLARATIO.** restringenda hanc declarationem, vt non procedat, quando à grauius fuerit appellatum à tribus iudicibus, delegans in causa per Sedem Apostolicam, & vnus deferat appellationi, & remittat causam ad Sedem Apostolicam, & terminus præfigat ad proseguendum appellationem, alij verò non deferant, quia causa isto casu censetur deuiata ad Curiam propter reuerentiam Sedis Apostolicæ, Rot. dec. 55. alias 569. vtrum si à grauius de appell. in antiqua.

**SUBDECLARATIO II.** vt si ex duobus iudicibus, habentibus iurisdictionem insolidum ita, vt vnus possit procedere sine altero, inceperit vnus solus procedere, & ab eo appellatur, & is deferat appellationem tunc eius declaratio deuoluit causam ad superiorem, & collegæ præcludit viam procedendi, quia non potest collegæ reuocare declarationem, & ideo a fortiori si viciarius episcopi competat procedere, & ab eius sententia fuerit appellatum, causa deuiatur ad metropolitanam, & nec ipse, nec episcopus poterunt reuocare declarationem, Franch. in d. cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. nu. 6. verū. si vero ipse, versus finem de appell. in 6.

Formulam litterarum scribendarum iudici ad quem, quando index à quo dat apostolos, indicant l. unica. ff. de libell. dimiss. cap. 24. ab eo, & cap. 31. 2. q. 6. & ponit Papies. in pract. in form. appell. à sent. diffin. seu in form. libell. appell. in gl. spectabilis. fol. 430. in fine.

### ARTICVLVS III

**AD TERTIVM articulum.** An appellatū debeat necessario petere apostolos.

- 14 Respondeo, quod sic, cap. 6. ab eo. de appell. in 6. & clem. 2. quamvis de appell. Franch. in cap. 1. sub num. 3. verū. secun-

do debent, & in cap. 4. vt super. num. 12. nu. 3. de appell. in 6. & q. 100. in appellatione iudiciali necessario petere debeant apostolos, scribit Abbas, quem retuli, & sequutus sum. supra q. 2. nu. 40. differ. 3. & hac est cōclusio cōtra, quæ elucebit, dum ex eorum nō petitione qualdā infra decem menses illationes, magis, elucebit ex extēsiōibus infra dicēdis.

Ratio quare apostoli sint petendi est, quia apostoli sunt pars appellationis, Rot. se a vnus Collector dec. 41. alias 357. fuit dubium de appell. in nou. Franch. in cap. 1. sub num. 3. verū. secundo debent de appell. in 6. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, num. 477. in fine fol. 57. Cassad. dec. 8. appellatur, num. 8. in fine de appellat. Veli. in prax. lib. 7. cap. 3. versus finem sub num. 37. fol. 105. Mandos. tract. de cōmiss. in cōmiss. 17. appell. in 1. instante in verbo, pro apostolis forsan dato, verū. quæro. fol. 104. Luc. Pet. in pract. cap. lib. 5. cap. 3. num. 6. Lancellott. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 50. princip. num. 202. tom. 5. fol. 381. & latius cap. 13. num. 19. fol. 385. Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. num. 143. tom. 5. fol. 69. & Marches. tract. de cōmiss. par. 2. de cōm. appell. cap. 1. num. 17. fol. 30. & in 2. appell. cap. 12. de apost. pet. tit. num. 5. versus finem fol. 105.

Vel sunt de forma appellationis, Spec. tit. de apost. in rub. sequitur videre. sub num. 12. verū. in summa. lib. 4. fol. 73.

Aut sunt de substantia appellationis, Rot. dec. 50. alias 29. si appellatur, num. 3. de appell. in nou. & Lancell. d. limit. 50. num. 202. qui loquuntur copulatiue, quod sunt pars, & de substantia.

Ergo sunt oīo necessarii in appellatione.

Non obstat, quod Arch. quem retuli, & sequutus sum infra sub num. 38. dicit, apostolos nō esse de substantia appellationis, & ei nullam det responsum Gemin. in cap. 6. ab eo, in fine sub num. 12. de appell. in 6. quia respondeo ego, quod Arch. dicit, nō esse de substantia, quod petantur in ipsa appellatione, id est, infra illos eōdem decem dies, intra quos est appellandum, & verū loquitur.

Minus obstat, quod vnus ex Dominis de Rot. diceret, petitionem apostolorum nō esse multum necessariam in appellatione à diffinitiva, ex quod index in appellatione à diffinitiva non potest dare alios apostolos, quam reuerentiales, Rot. dec. 50. alias 29. quam



si appelleretur, sub num. 2. vers. præterea vult, de appell. in omni. Quia respondeo, Roman. tenuisse contrarium, & aliter & bene respondet Gemu. in d. cap. ab eo. siue.

An apostoli sint petendi in ipsa appellatione dixi infra num. 38.

**FIRMATA** conclusione, quod apostoli sint necessarii petendi.

**IN FERO I.** corroborando eā, q. si ubi fuerint petiti, iudex nō tenetur eos tradere, Gemu. in cap. 4. vt super. num. 3. vers. nota qd iudex, & Franch. in 3. in vltimis verbis, rursus idē Frisch. in cap. 1. num. 11. de appell. in 6.

Restringe hanc illationem, prout restringi infra num. 37.

**IN FERO II.** quod is, qui appellat & non petit sibi de apostolis respondere infra terminā iuris, presumitur renūciare appellationi, cap. 6. ab eo. & ibi Glos. 1. & in casus figuratiōe, & Gemu. in 3. de appell. in 6. Spec. tit. de apost. in rub. sequitur videre, num. 1. vers. debet autem lib. 4. fol. 73. Cassad. decif. 8. appellatur. sub num. 1. de appell. de quod appellans dicatur renūciasse appellationi, si in termino præfixo non petierit cum debita instantia apostolos, dicit Rot. decif. 57. alias 460. si auditor, versus finem sub num. 4. vbi nam ex quō. de appell. in nou. & est opinio communis, & nota.

Et adeo presumitur renūciare, vt nō possit probari cōtrariū, quia est presumptio iuris & de iure, Franch. in d. cap. ab eo. num. 3.

Sed appellatione efficitur deserta, & expirat illius effectus, Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. p. p. in verbo. & quādoque appellatur, num. 416. vers. quarto casus, fol. 316. quod idem loquendo secundum constitut. Regni Neap. repetit ibidem sub num. 417. & Lancell. tract. de auent. par. 2. cap. 12. in præf. num. 5. a. tom. 5. fol. 347.

Vel censetur appellasse, Franch. in cap. 1. sub nom. 3. vers. secundo debent. de appell. in 6. Cassad. decif. 8. appellatur. num. 9. & Addit. ad Rot. decif. 50. alias 29. si appelleretur, de appell. in nou.

Aut Inquam, appellatione sine apostolorum petitione est inualida, & nulla, Guid. Pap. tract. de appell. q. 4. num. 1. 3. tom. 3. fol. 38.

**25 EXTENDE I.** eandem communem conclusionem firmatam pen. præcedenti, vt apostoli sint non solum petendi, sed debeant pluries, & instantissime peti, vbi, & de libell. dimiss. & cap. 6. ab eo. de appell. in 6. Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. num.

143. in fine fol. 69. Marches. tract. de comm. miss. pau. a. an commissi appell. cap. 1. nu. 17. in fine & num. 18. fol. 30. Lancell. tract. de att. par. 2. ca. 1. limit. 50. nu. 196. fol. 381. Locen. inquis. not. 22. fol. 334. 10. 11. par. 2.

Ratio quare apostoli sint petendi cum tantis instantiis est, vt iudici deferatur debitas bonori, & ipse moueatur ad reuocandum grauamen, si grauauit, quod fuit non factum, si talis instantia non heret, Rot. decif. 46. alias 351. si appelleretur, de appell. in nou. & sic tunc precipue sunt instantiis petendi, quando iudex potest reuocare seu iudic.

**26 TEMPERA I.** hanc extensionem, vt licet sine petendi instantiis, instantissime, tamen hodie sufficit, quod vnico cont. extu fiat ista multiplex instantia, quomodo de iure antiquo esset facienda inrepetitoris, seu reuocatis verbis, vt scribitur Rot. decif. 57. alias 460. si auditor, versus finem de appell. in nou. l. 2. par. in præf. cap. lib. 5. cap. 1. nu. 28. Cass. decif. 8. appellatur. nu. 10. de appell. dicens, quod hodie sufficit vnica petitio.

**27 TEMPERA II.** vt non procedat in regno Neap. quia ibi non est necessarium petere apostolos instantissime, Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. p. in principio in verbo. & quādoque appellatur. num. 418. fol. 317. & Caraut. super. titu. 260. num. 1.

**28 TEMPERA III.** vt licet apostoli fuerint petiti, sed non instantiis saltem vnico contentiamen si iudex incontinenti detulerit appellationi, & terminum præfixerit ad proseguendum, quem appellans acceptauerit, valebit acceptatio, & appellatio, Rot. decif. 46. alias 351. si appelleretur, de appell. in nou. quam referi & sequitur l. 2. par. in præf. cap. lib. 5. cap. 1. nu. 18. vers. sed est. adde quæ scripsi infra nom. 37.

Ratio est, quia, cum iudex detulerit appellationi, videtur desisse esse iudex, & ideo amplius eos dare non potest, vlt. a quod superius esset apostolos datos iterato petere, Rot. vbi supra nam, deferendo appellationi, videtur iam dimissos dare apostolos.

**29 EXTENDE II.** vt nō satis sit apostolos petere in ipsa appellatione instantiis, & instantissime, vt moris est, sed debet appellans redire pro eorū rāssione in termino, quē iudex ei præfixerit, & si nullū ei præfixerit terminū, sed taceret, debet redire vltimo mortuo triginta diebus, qui dantur iudici ad endendum de apostolis, secundū ea, quæ scribit Colloq. decif. 57. alias 460. si auditor. sub

nu. 4. de appell. in nou. vbi, reprobara opinio-  
ne aliquorum, qui credebant, sufficere primæ  
peritionem, quam facit appellans tempore  
appellationis, scribit, quod, si appellans non  
reseat pro apostolis in termino libi præfixo  
à iudice, censetur renuntiare appellationi, &  
consequenter, sublata appellatione, iudex  
non dat apostolos; hanc extensionem co-  
piosius habes infra art. 6. nu. 49.

30 **EXTENDE III.** eandem conclusio-  
nem, vt procedat etiam si appellaretur in ab-  
sentia iudicis, quando non potuit inueniri,  
seu aliter eius copia haberi, quia cessi secun-  
dum aliquos quando appellatur extra iudi-  
cium non sit necesse peti apostolos, cautela  
tamen est etiam quod ab aduersario petan-  
tur, Spec. tit. de apost. in princ. sub num. 1.  
vers. hoc etiam lib. 4. fol. 73.

31 **Contra** istam extensionem adducuntur  
duo. Primo adducitur ipsemet Spec. loco  
citato, quia ait, ad cautelam peti. Secundo  
adducitur Bal. in l. 1. his qui. nu. 1. vers. ter-  
tio qualiter. & ibidem Ang. C. de his qui pro-  
pt. met. iudic. non appell. quo loci inquit  
Bal. non est necesse peti apostolos, quia  
nec refutatorios, nec delatores alius, quam  
iudex à quo dare potest, quis enim, inquit,  
potest à sua iurisdictione dimittere, nisi ipse?  
& ideo subdit, quando appellatur coram iu-  
dice ad quem, quia non potest haberi copia  
iudicis à quo, non est necesse, quod apostoli  
petantur, in hancque sententiam viderat  
uisse Cassad. d. decisi. 8. sub num. 8. & 9.

Quare concludo, petendos esse necessarios  
apostolos, quando appellatur in presentia  
iudicis à quo, vt scribit Cassad. vbi supra,  
sed quando appellatur in absentia possunt  
peti ad cautelam; vnde apostoli testimo-  
niales non est necessarium quod petantur,  
sed possunt peti ad cautelam, vt retuli & se-  
quutus sum supra num. 7.

Pro vltiori intelligentia & resolutione  
vide, quæ scripsi supra q. 6. num. 15. & 26.

**EXTENDE IV.** vt apostoli peti de-  
beant etiam in appellatione ab interlocuto-  
ria, vt scribant Gemin. in cap. r. num. 3. vers.  
nota hic tria solemnia. & Franch. num. 3.  
vers. secundo debeat. de appell. in 6.

**SVBEXTENDE** hanc extensionem,  
vt peti debeant etiam si appelletur ab inter-  
locutoria extrajudiciali, vt aperte sentit  
idem Gemin. & Franch. quos citavi & se-  
quutus sum supra q. 4. in fine, num. 58.

32 **EXTENDE V.** detrahendo, vt apo-

stoli peti debeant etiam in appellatione ex-  
trajudiciali, id est, si appelletur à iudice pre-  
cedente extrajudicialiter, quia sunt extrai  
qui illos dare possit, similiter iudex; secus est  
si appelletur à parte, quia tunc non extrai  
qui illos dare possit, & ideo eorum petitio  
non est necessaria: tutius tamen est, vt pe-  
rantur sub conditione, scilicet si extrai qui  
illos dare possit, Franch. in cap. 51. bonæ me-  
moræ. num. 18. vers. sexto requiritur. de ap-  
pell. & in rap. r. sub num. r. r. vers. in glof. in  
verbo petat. de appell. in 6. & ex eo referunt,  
& sequuntur Maran. in suo spec. par. 6. act. 1.  
princip. in verbo. & quandoque appellatur.  
in 3. q. printip. num. 227. fol. 490. & Mart.  
conf. 606. approbo. sub num. 4. & ita intelli-  
git Abb. in d. cap. bonæ memoriæ. num. 8. in  
fine differ. 4. & Card. Alt. num. 54. versus  
finem differ. 10. & quod sit cautela vt pe-  
rantur etiam ab aduersario, quando appella-  
tur extrajudiciali, retuli & sequutus sum ex  
Spec. supra nu. 30. & 31.

33 **RESTRINGE I.** eandem conclusio-  
nem vt non habeat locum in iuristo, vide  
infra detrah. 4. num. 41.

34 **RESTRINGE II.** vt non procedat  
in termino prorogato, quare si iudex ap-  
pellans, & apostolos petenti, præfigat certum  
terminum ad dandum, & recipiendum apo-  
stolos, & illos appellans in termino certo  
præfixo petat, & iudex iterum proroget eum-  
dem terminum ad aliam certam diem, in  
qua die nec appellans compareat, nec iudex  
detrahens non dicitur appellans renuntias-  
se suæ appellationi, & raro est, quia non te-  
netur appellans plus petere apostolos; inte-  
ret enim appellantis, ne toties grauetur in  
eundo, & in petendo, Roc. decisi. 57. alias 460.  
si auditor. num. r. & 1. de appell. in nou.

35 **AMPLIA** hanc restrictionem, vt ha-  
beat locum etiam in termino anticipato;  
quare si iudex assignauit terminum iuris, si-  
ue vltimam diem termini iuris ad dandum  
& recipiendum apostolos, & deinde, vo-  
lens illos dare ante prædictum terminum  
iuris, facit appellantem citari ad certum  
diem ante dictum terminum iuris, in  
quo appellans non comparet, & iudex dat  
apostolos refutatorios in totum actam cita-  
ti non comparentis tunc, nec in termino iu-  
ris: tamen appellans non dicitur renuntias-  
se suæ appellationi, quia sicut non tenebatur  
petere in termino prorogato, ita nec in anti-  
cipato, Roc. d. decisi. 57. sub num. 2.

36 **RESTRINGE III.** Vt non habeat locum in Regno Franciæ; nam tibi sublata est iuris solemnitas petendi apostolos, & statutum est; eos petendos non esse, vide constitutionem, & Rebuffi ad eam tract. de appell. art. 10. gloss. vna. tom. 3. fol. 31 r.

Ratio cur in Regno Franciæ sit sublata apostolorum petitio, est, quia apostolorum petitio videtur introducta ad excludendum appellantes, multaq; dabantur cautela ad illaqueandos appellantes, eosque excludendum ab eorum appellationibus, vt refert, & sequitur Rebuffi vbi supra.

Hæc ratio non tuetur constitutionem Franciæ, quia vbiq; Principis est malitias hominum obelare, etiam cum malitia, quia clauum clauo trudere possumus, & erigere contra crentem, teste eod. Rebuffi tract. de sent. execut. art. 7. gloss. 8. rom. 1. fol. 363. Sed sic est, quod partes per longas appellationes amittunt ius, vel saltem eorum ius opprimunt, teste eodem Rebuffi d. art. 7. gloss. 7. fol. 363. & multis per malitiam, & fraudem passim appellant, teste eodem Rebuffi d. art. 7. gloss. 1. sub num. 1. fol. 358. Ergo licet apostolorum petitio sit ad illaqueandos appellantes, tamen est laudabilis, & iudicialis illaqueatio, quia alias ius canonicum, quod multa de apostolorum petitione ordinant, sinit parum requirit, quod dicere est absurdissimum.

37 **RESTRINGE IV.** eandem celsationem, in qua dixi supra nu. 24. apostolos esse omnino petendos, vt non procedat quando iudex recepit appellationem, quia tunc tenetur tradere apostolos, etiam non requisitus, Gemin. in cap. 1. num. 12. vers. queru an iudex. Franch. num. 11. in fine, & Per. de Aoch. not. 5. num. 4. & idem Franch. in rap. 4. vt super. num. 3. in fine, de appellat. in 6. quare si iudex derulerit appellationi, sustinetur appellatio, etiam quod non petantur apostoli, J. socell. tract. de iur. pat. 2. cap. 12. limit. 50. princip. nu. 202. & 203. fol. 381.

#### ARTICVLVS IV.

38 **AD QVARTVM** articulum. An apostoli sint petendi in ipsamet appellatione, vel possint peti quandoque infra triginta dies.

Respondet, non esse necessarium, quod apostoli petantur in ipsa appellatione, sufficit enim quod petantur postea separim ab

appellatione, id modo petantur intra terminos iuris, videlicet dierum 30. vt, sub diuersis verbis loquendo, scribunt Gloss. 1. in cap. 6. ab eo, & in casu figuratiue, Gemin. & Franch. omnes sub num. 1. de appellat. 6. & idem. Franch. in cap. 1. sub num. 3. vers. secundo debent. eod. tit. de appell. in 6. Speciatim de apostol. in rubr. sequitur videre. in fine. num. 15. vers. sed nunquid in libello, lib. 4. fol. 73. Archid. in cap. 6. ab eo. vers. debent, de appellat. in 6. dicens, quod petitio apostolorum non est de subitanea appellationis, quia, si esset, appellans haberet necesse petere apostolos infra decem dies, sicut infra illos appellare tenetur, vnde, inquit, licet non petat apostolos in appellatione ipsa, appellatio ex hoc non vitatur; verumtamen inquit, si non petat infra triginta dies, reputabitur non appellans, Bar. in l. 1. §. libell. num. 8. vers. querit gloss. de appell. & relar. Feder. Schen. tract. de appell. num. 30. fol. 56. dicens, sufficere quod appellans petierit intra tempus, Maran. in suo spec. par. 6. acti 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 41. 6. vers. quartus casus, fol. 51. 6. dicens, quod appellatio efficitur deserta de iure communi, si appellans non petierit apostolos infra 30. dies. Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. sub num. 143. fol. 69. & Luc. Pat. in pract. capit. lib. 3. cap. 1. num. 17. & Marches. tract. de communi. par. 1. cap. 12. de apostol. petit. sub num. 4. fol. 105. in 2. impress. dicens, quod apostoli debet peti intra triginta dies, & licet Gloss. vit. in l. 1. §. fin. ff. de appell. & celat. hoc non sit ausa libere affirmare, sed solum sub verbo, forte, ita tamen hoc sine vilo scrupulo tenent.

Cautum tamen est, quod petantur iussimul in ipsa appellatione, Franch. in d. cap. 1. sub num. 3. vers. secundo debent, de appell. in 6. & communiter obseruatur, vt insistant petantur in ipsa appellatione, testatur Bar. in d. §. libelli. sub num. 8. quem refert, & sequitur Luc. Pat. d. lib. 3. cap. 1. num. 17. in fine, & ita nos videmus passim in omnibus tribunalibus.

Ratio huius communis obseruationis est, quia, si appellatio est à diffinitiuo iudex post petitos apostolos non potest vltius procedere, nisi prius dederit rescriptos, etiam si appellatio esset manifeste friuola, vt retuli & sequutus sum infra num. 63. & ita seruatur, sed non petitio apostolis possit procedere,

dere, quando appellatio esset manifestè stimola: vltimus non desunt, qui teneantur post petitos apostolos etiam in appellatione ab interlocutoria iudicem nulliter procedere, quamuis contra opinio communiter nō teneatur, vide infra sub num. 9. i. vers. quatuor casus.

Et aduerte, quòd quamuis peti possint, & peteretur ex intervallo post appellacionem, tamen sunt semper pars appellacionis, vt scribunt Doct. quos retuli, & sequutus sum supra num. 14. vers. ratio.

- 39 **DECLARA I.** vi appellans debeat eos petere ante vltimam diem, & sic non debet expectare trigessimam diem ad petendum apostolos, quia loqueretur absurdum, quòd iudici nullus remaneret terminus ad illos conuendendum, Maresch. d. cap. 21. de apost. petu. & concess. sub num. 12. fol. 106. in 2. impref.

Contra istam declarationem faciunt duo. Primus, quia in tempore triginta dierum, qui dantur ad petendos apostolos, includitur etiam vltima dies, vt scribunt Gemin. in cap. 6. ab eo. num. 6. vers. quero an intermino. & Franch. sub num. 1. de appell. in 6. dummodo non sit feriatas, quia requiritur tempus congruum, vt ponderat Franch. vbi supra. Secundū, quia terminus apostolorum est communis tñ appellanti, quam iudici, vt scribunt Gemin. in d. cap. 6. ab eo. num. 2. & Franch. num. 2. not. 2. de appell. in 6. dicens, quòd ideo iste terminus incipit equaliter currere tant appellanti, quam iudici, & ita communiter omnes in d. cap. ab eo. in principio; quare iudex post interpositam appellacionem debet cogitare de responsionanda petitorio apostolos, & ad cogitandum habet triginta dies, & ideo debet stare paratus, & credere, quòd appellans petet responderi de apostolis, hancq. contrariam opinionem hac ratione motus tenet Anch. in d. cap. ab eo. in principio, quia opinio contraria placet, quòd non seperitur in iure determinatum, quia die debeat appellans prefatos apostolos petere.

Constatuatur hac opinio contraria, quia, alias sequeretur, quòd ad habendam responsionem apostolorum concederetur sexaginta dies, triginta enim concederetur appellanti, & triginta iudici; quod est falsum, quia infra triginta dies sunt petendi & infra dictum tempus à iudice debent exhiberi, cap. 6. ab eo de appell. in 6. & l. 24. iudicibus.

C. de appell. & terminus triginta dierum, est communis, vt dixi.

Hec controuersia cessat hic in Curia, attento stylo, de quo scripsi q. seq. num. 26. vers. sub simili.

**DECLARA II.** vt apostoli peti debeant per appellantem, & non per appellatum, Gemin. & Franch. in cap. 6. ab eo. vterque num. 1. de appell. in 6. & satis patet ex precedentibus duabus declarationibus, & ideo non releuaret appellatentem, quod peteretur ab appellato.

Ratio huius declarationis est duplex. Prima, quia apostoli sunt pars appellacionis, vt retuli, & sequutus sum supra num. 14. sed appellatus, qui non sit gratus in sententia, non potest appellare per ea, quae retuli, & sequutus sum supra quest. 5. num. 94. ergo neque potest petere apostolos, qui sunt pars appellacionis. Secunda, quia apostolorum vltus est inuentus pro appellantibus: ergo non possunt peti nisi ab appellantibus.

- 40 **DECLARA III.** vt omni casu, quo requiritur appellatio in scriptis, debeant similiter in scriptis peti apostoli, quia sunt pars appellacionis, lo. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. ou. 143. fol. 69. & cum hac distinctione intelligat Gemin. cap. 6. ab eo. num. 7. vers. quero an sit necesse, & Franch. num. 1. in fine, de appell. in 6. dum scribunt simpliciter, nō esse necesse, quòd petantur in scriptis.

- 41 **DECLARA IV.** limitando, vt non procedat in rustico, quia licet is non petere apostolos, ex quò uelit eos petere proprie citi simplicitatem, tamen iudex, videns illam simplicitatem, potest apostolos, quamuis non petitos, concedere, dummodo inconueniens concedat, & confirmabitur appellatio, secus si eos non concedat inconueniens, Guid. Pap. tract. de appell. quest. 4. num. 13. fol. 58.

## ARTICVLVS V.

- 42 **AD QVINTVM** articulum An, appellatione legitime interposita, petitiue in ea apostolis, iudex debeat itam de illis respondere, vel infra quantum tempus.

Resp. quòd iudex teneatur quidem petitos apostolos exhibere, cap. 1. & cap. 4. vt super, de appell. in 6. & teneatur induitū, siue receperit appellacionem, quo casu teneatur illos tradere etiam si non essent petiti, vt retuli & sequutus sum supra num. 37. vers. resringe.

stringe. siue non receperit appellationem, quo casu renetur, si apostoli fuerint periti, ut in isto articulo, alias non tenentur, testibus Gemin. & Franch. quos citauit, & sequutus sum supra sub num. 24. & sub prædicta distinctione in his terminis scribit Gemin. in cap. 1. num. 12. vers. quæro an index de appellat. 6.

Sed tamen non teneat illos tradere in continentem, quia lex concedit iudici triginta dies, ut intra eos possit deliberare, an debeat admittere, vel rejicere appellationem, l. 2. iudicibus. C. de appell. & reiat. cap. 6. ab eod. de appellat. 6. & elem. 2. quomodo de appell. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. q. 3. princip. num. 219. fol. 489. Mandol. tract. de commiss. in commiss. 17. appell. in pium. iustit. in verbo. termino iuris. fol. 103. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. nu. 37. in fine, & nu. 33. fol. 204. Luc. Pat. in præd. capit. lib. 5. cap. 3. nu. 1. Feder. Sten. tract. de appell. nu. 37. fol. 56. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. in præf. vers. secundo ob nō reditiōnem. 53. fol. 347. & cap. 13. de attent. pend. temp. apostol. peten. nu. 1. fol. 385. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 1. num. 18. in hoc, & num. 19. fol. 30. & hæc est conclusio indubitata, & isti 30 dies, qui a iure indulgentur iudici, dicuntur terminus iuris, ut vocant prædicti Doctores, & notant in specie Marches. d. cap. 1. num. 16. fol. 30. Et iste terminus iuris datur, ut iudex dubius possit cogitare quam responsionem debeat dare, Luc. Pat. d. lib. 5. cap. 2. in fine, num. 11. & sunt communes iudicibus appellanti ut reruli & sequutus sum supra sub nu. 39. vers. contra.

Et isti triginta dies currunt de momento ad momentum, Guid. Pap. tract. de appell. q. 28. num. 28. fol. 58. & Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. num. 145. vers. aduertendū. tom. 5. fol. 69. prout currunt illi decem dies, qui dantur ad appellandum, de quibus scripti quæst. præced. num. 49. vers. declaratio.

43. DECLARA L. ad vsum praxis, ut appellanti, petenti in appellatione, vel post interpositam appellationem sibi responderi de apostolis, iudex debeat ei assignare terminum ad recipiendos apostolos petitos, Franch. in cap. 4. personas. sub num. 3. vers. quarto assignat, de appellat. & alijs, quos citauit & sequutus sum num. seq. quare si ap-

pellas perit in spem appellationem, ut moris est, sibi concedi apostolos, & iudex vult sibi spatio istorum triginta dierum, debeat monere appellatorem ut redeat infra terminum iuris, vel solum simpliciter dare terminum iuris, & possit etiam assignare alium breuiorem terminum, monendo appellatorem, ut in fine illius termini redeat pro apostolis, alias, omnia ista monitione, appellatio non efficeretur deserta.

Et sub qua forma iudex præfigat hunc terminum ad redeundum pro apostolis appellanti, Papen. in præf. in forma. appell. à sent. diffin. in glos. superscriptis, fol. 418.

44. DECLARA II. ut cum iudex possit, si velit, citius respondere de apostolis ante trigessimam diem, possit propterea præfigere terminum breuiorem eius arbitrio, ut scribunt Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 223 fol. 490. & latius num. 205. limit. 21. fol. 486. ibi. quæritur est, & num. 417. fol. 516. Graui. in annot. ad præf. Vestr. lib. 7. cap. 3. num. 71. & cap. ultimo num. 14. fol. 220. In Ferrar. tract. de appellat. lib. 2. cap. 6. sub num. 144. vers. in super. ibi. perier bor. fol. 69. & quod possit hunc terminum abbreviare, dixit Rot. dec. 57. alias 460. si audire. nu. 2. versus finem de appell. in nou. & quod possit præfigere etiam longiorem, dixit ead. Rot. d. dec. 57. sub num. 2. dicens quod sicut iudex potuit prorogare. dec. & quod possit hunc terminum abbreviare, sen etiam prorogare, scribit Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. pend. tem. apostol. num. 49. vers. quid autem. tom. 5. fol. 386. & quod iudex quandoque proroget, seu det alium terminum, patet ex his, quæ scripti quæst. seq. nu. 60. & confirmatur ex eo, quod possit præfigere arbitrium, nam quod possit præfigere arbitrium, scribunt Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 11. in præf. num. 53. fol. 347. & quod iudex à quo possit præfigere breuiorem terminum ad prosequendum, sen etiam aperte Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 235. loquens de statibus.

Aduerso, quia quod dicitur iudicem posse prorogare terminum iuris non est tutum: & ideo non firmo. Et quod in foro Capitolino iudex non possit longiorem præfigere, seu prorogare terminum quinque dierum, qui dantur pro termino iuris, disponunt statuta. Vtrius, lib. 1. cap. 167. & quod non possit iudex

dex longiorem præfigere, scribit Io. Ferracal. lib. 2. cap. 6. sub num. c. 44. veriamet si fol. 69. & quod non possit prorogare facit, quod scripsi infra sub num. 87. & num. 92. ver. declarata primo, & satis copiofus ex eo, quod scripsi infra num. 60. ubi illa prorogatio, seu noua datu termini est inutilis, ac si non esset data, & de faciliare iudicis in abbreviando, vel elongando termino dato a lege, vide quos citau sub. præced. cap. 3. num. 87. & quæ copiosius scripsi infra q. 15. art. 10. num. 214. & seqq.

- 45 **EXTENDE** hanc declarationem, vt neque partes possint suspendere, seu prorogare hunc terminum, Io. Ferrac. tract. de appell. lib. 2. cap. 9. sub num. 156. tom. 5. fol. 70. & ideo licet fecerint compromissum, tamen terminus currit, sicut curreret terminus decem dierum ad appellandum, Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 4. limit. 3. num. 26. & de termino ad appellandū, quod currit, etiam pendente compromisso, scripsi q. præced. num. 110. ampl. 6.

Ratio huius extensionis est, quia cum iste terminus non præfiguratur partibus, non possunt partes eum prorogare, quam rationem adduxi etiam infra quæst. 15. artic. 3. sub num. c. 6.

Contra hanc extensionem tenent Bul. in auct. hodie. 5. apostolos. num. 13. ver. modo hic quæro de tali quæstione. C. de appellat. Franch. in cap. 8. ex ratione. q. 5. sub num. 22. ibi, sed bul. de appell. & ibidem Card. Alex. sub num. 16. ver. circa tertiam speciem. ibi, sed quid de tempore ad dandum apostolos. de appell. dicens, quod idod tempus suspenditur per compromissum, Velt. an præx. lib. 7. cap. vit. num. c. 7. in fine, fol. 219. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. c. 3. de attent. pend. temp. 2508. in fine num. 32. & 53. fol. 386.

Sequitur hanc contrariam opin. quia partes possunt suspendere fatalem, vt dixi infra q. 15. art. 3. num. 105. & art. 10. num. 188. sed fatalia incipiunt a die interpositæ appellationis: merito tempus post interpositam appellationem comprehenditur in suspensione, & non tempus ad appellandum.

- 46 **DECLARA III.** vi iudex, intra terminum iuris requisitus congruis loco, & tempore pro compositione apostolorum, ieneatur necessarius de eis respondere, dando eos, alias si eos non daret, & procederet, processus esset ipso iure nullus, cap. 4. vt super. & cap. 6.

ab eo. de appell. in 6. & similiter esset nullus, si expresse negaret illos dare, vel malitiose, aut negligenter alios tradere prætermittenti, vt in d. cap. ab eo. de appellat. in 6. & Gloi. in cap. 1. in verbo. exhiberi. cod. tit. de appell. in 6. & quod si iudex taceret, & postea procederet, processus esset nullus, ientuli, & sequatur sum supra num. 1.

**SVBDECLARA I.** cstringendo hanc declarationem, vt non procedat, quando pendet appellatio ab interlocutoria, & iudex appellatiōem non detulit, & infra tempus pendendorum apostolorum tenuerit grauamen, quia tunc potest ad vltiora procedere, & non tentat amplius tradere apostolos petitos, Gem. in d. cap. 4. vt super. nu. 7. ver. sed quid si iudex. de appell. in 6.

**SVBDECLARA II.** vt procedat, quando appellatio non est ipso iure nulla, secus quando est ipso iure nulla, vt puta, quia sit appellatum ab interlo. uocia sine scriptis, quia tunc licet appellans perierit apostolos, & nihilominus iudex, apostolos non daret, processum, valeret postea, quia appellatio non tenuit, sed fuit ipso iure nulla, & quod de hoc non tenet, non præstat impedimentum, Gemin. in cap. 1. §. quod si appellator. nu. 7. ver. sed pone quod appellatur. & in cap. 4. vt super. in fine, de appellat. 6. & ibidem in Franch. num. 6. & ex illot. refer. & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. t. num. 63. fol. 359. adde, quæ pro claudorū intelligentia scripsi infra sub num. 90. ver. hoc non obstante.

- 47 **DECLARA IV.** vt si duo iudices simul eadem sententiam, non possit vnus solus eorum dare apostolos, Franch. in cap. vit. si iustus. q. 7. num. 27. in fine, de appell. nam sicut non potest ab vno eorum tantum appellari, testibus ipsi, quos citauit, & sequutus sum supra q. 6. num. 2. & 3. ita etiam ab vno solo dari nequeunt apostoli.

Quod si disciderim in quatuor & tradendum apostolorum, vide supra sub num. 23. ver. declarata quarto.

- 48 **SVBDECLARA** hanc declarationem, vt si horum duorum iudicum vnus det apostolos declaratos, alteri vero contrarios, talis datio apostolorum non valet, quia apud eos discordes nulla est iurisdictio, & ideo est ac si apostoli non essent dati secundum Franch. in d. cap. si iustus q. 6. num. 28. ver. quid autem.

## ARTICVLVS VI.

49 **AD SEXTVM** articulum. An ad extendendam defensionem appellacionis satis sit petere apostolos, habere à iudice terminum iuris, & redire pro ipsi apostolis?

Respondet, quod hæc non sufficiunt, nisi appellans redeat pro apostolis in termino sibi præfixo, alias appellatio efficitur deserta, Franch. in cap. 4. personas. sub num. 3. vers. quarto assignat. de appellaz. Maran. in suo spec. par. 6. art. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. q. 2. limit. 21. sub ou. 205. ibi. quartus. fol. 486. & quod, si non reuertatur pro apostolis, cessatur nō appellans, scribit Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. versus finem. sub num. 37. fol. 205. & Mandol. tract. de commiss. in 17. commiss. appell. in 1. instans. versus finem in verbo. redire non teneatur. fol. 104. Lancell. tract. de iur. par. 2. cap. 12. in præfat. vers. secundo ob non reditorem. num. 53. & 55. fol. 347. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. versus finem sub num. 37. fol. 204. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appellat. cap. 1. sub num. 22. fol. 31. & ex Collectore decis. 57. de appellat. in nou. reuult. & sequatur sum supra art. 3. num. 29. extens. 2. & in foro Capitolino per stat. Vrbis lib. 1. cap. 668. est dispositum, quod si appellans non repræsentauerit appellacionem infra terminum quinque dierum, datum à statuto, censetur renouasse appellacionem, & hæc sit conclusio.

50 **EXTENDE I.** hanc conclusionem, ut non solum teneatur redire pro apostolis, sed teneatur etiam expedire vltimum momentum termini sibi dari, & in eo redire, & non prius, vel postea, quia, si redierit antea, iudex non cogitur respondere, Vestr. lib. 7. cap. 3. num. 33. in fine, & 34. fol. 204.

Contra istam extensionem faciunt ea, quæ disputando adducit Cassad. de cis. 8. appellauerat. de appell. dicens in vltimis verbis decisionis, quod vtilis esset Principis declaratio, & contra istam extensionem tenet apertè Luc. Pet. in præf. capit. lib. 5. cap. 1. num. 26. dicens, sic vidisse seruum, & in foro Capitolino habemus statuta Vrbis lib. 2. cap. 167. quo disponitur, ut sufficiat redire pro apostolis in quacunque parte quinti diei, vide quæ scripsi quæst. seqq. num.

51 **DECLARA** & concordabis etiam.

extensionem, quod iudex à quo potest appellanti eubus modis assignare terminum ad recipiendum apostolos. Primo potest ei assignare certum, & clarum terminum, ut puta, redeas die decima huius mensis: & tunc appellans debet illa die accedere, alias appellatio efficitur deserta, Franch. in cap. 4. personas. sub num. 5. vers. itea secundum. ibi. & aduerte. iuncto num. 3. vers. quarto assignat. de appell. Secundo potest ei assignare, ut compareat ad recipiendum apostolos infra terminum iuris: & tunc satis est comparere in quacunque parte termini iuris. Tertio potest ei assignare terminum ad recipiendos apostolos in termino iuris: & tunc non potest appellans quodocunque infra terminum comparere, sed debet in vltima die termini comparere, alias sua appellatio efficitur deserta, Franch. d. cap. personas. sub num. 5. vers. aliquando non assignat. quæ in hoc referunt, & sequuntur Felin. ibidem sub num. 1. col. 2. & Luc. Pet. in præf. capit. lib. 5. cap. 3. sub num. 12.

**ADVERTE I.** circa hunc terminum, modum, quod idem est assignare in termino, & assignare ad terminum, quare citatus ad articulandum ad octauam, non potest ante vltimam diem dare articulos, Paul. de Cast. in l. 2. item illa. col. 2. sub num. 5. & 6. ff. de constit. pecun. quem refert & sequitur Luc. Pet. in loco supra proxime citato.

**ADVERTE II.** quod in isto tertio modo assignandi terminum sufficit appellatū comparere penultima die termini secundum Franch. vbi supra.

Contrarium tenuit & benè Luc. Pet. vbi supra, dicens, quod compareas penultima die non satisfacit termino, nisi appellans fuerit monitus ad penultimam diem.

52 **EXTENDE II.** ut adhuc non sufficiat redisse pro apostolis in termino præfixo, sed requiratur vltimus, ut habeatur ipsi apostoli, vel si non dentur, sit protestatio contra iudicem, alias appellatio efficeretur deserta, Maran. in suo spec. par. 6. art. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. quæst. 3. princip. num. 29. fol. 489.

53 **RESTRINGE I.** conclusionem, cuiusq. extensiones, ut non procedat, quando appellans faceret causam committi, & inhiberet intra terminum sibi præfixum ad redeandum pro apostolis, quia tunc licet non redierit pro apostolis, tamen appellatio non diceretur deserta, Lancell. tract. de iur. par. 2.

pag. 22 ap. 1.2. în prefat. num. 55. & 56. fol. 347 de commissio iudicis valde impetratus, v. ex Rm. & alijs iurali & sequor sum. gazd. seq. nu. 26. vers. sublimis.

54. **RESTRINGE** 11. *primam extensionem, ut non procedat in t. 1. s. 1. quo iudex praescripsit appellanti certum terminum, puta terminum iuris, & addidit clausulam [ & interim quandoque ] prout in iacetan. & benigno tylo Casir solent semper iudici addere talem clausulam, quia tunc non cogitur appellans expectare vltimum momentum termini, sed potest edite quandoque intra terminum, Vester. in praxi lib. 7. ap. 3. sub num. 34. fol. 204. & Mandol. tract. de commiss. in commiss. 17. appellat. in plem. instaur. in verbo. termino iuris. fol. 103. in fine.*

- 59 ADVERTE pro vltionis intelligencia huius restrictionis. Et lausale, q de mpta hac lausale, si appellaris redire pro appositionis aare nigritiam dixi, potest iudex a quo diere, prout praestitum si velli differre (nolo adhuc respondere quia sum in termino) cum possit intra it minimum iuris tenere impeditum appellantiem, Cassid. decisi. 8. app. illaunt. num. 4. in fine et num. 5. de appell. & appellans rogatus redire & expectare vltimum momentum, vt ex Verbo, scilicet, & sequens sum supra extensi. t. num. 50.

Secus est quando sit affligatus terminus furis cum prefata clausula [ de latro in quodocunque ] quia tunc, appellante redente pro apud nos ante iudicium diem, & iudice nihil respondente, vel in eo iure ad alium terminum, non tenetur appellans amplius redire per eam, quæ scripti sum. seq. & infra nam. 60. .

- 36 **RESTRINGE III.** declarando ve  
rum appellans rediit in semel in iuramento pro  
apostolis, & iudex non respondet appellanti  
de apostolis, vel sacer, vel vicarius terminum  
prorogat; tunc appellans non tenetur ampli  
tudo redire, Ror. decif. 57. alias 460. ff. audi  
tur. nam. t. in fine. & nu. 2. de appell. in nou.  
& Veit. in praes. lib. 7. cap. 3. sub ou. 34. ibi.  
item appellanti. fol. 205. & Lancelcum vetu  
li & sequitur sum infra num. 60. haecque  
restrictio in foro Capimino procedit ex ex  
pressa dispositione statutorum lib. 1. cap. 167.  
nam est, ac si iudex expresse denegaret  
deinde apostolos, & consequenter iudex in illa  
causa remaneret priuatus iurisdictione, v. re  
tuli, & secutus sum supra num. 1. t.

- 57 RESTRINGE IV. confirmando  
præcedentem, vi f. appellans inlitteris pro  
apostolis, et iudex solum dixerit, quod audie-  
bat, et nihil ultra respondeat, tunc appellans  
non tenetur amplius iudicare pro apostolis.  
Mandol. 112. de communis consuet. 17. ap-  
pellans prim. instant. in fine fol. 104. Lancel.  
tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. et  
innova. appell. pend. in p. iust. au. 54. tom. 5.  
fol. 347. et 129. 13. de arbit. pend. temp.  
apostol. num. 47. ver. quinto fol. 386.

Ratum est, quia iudex, et iudex, vel habetur  
pro tacent, & tunc censetur de negasse ap-  
polsis, & ideo appellans non teneatur redire,  
vel non habetis pro tacent, & tunc ex quo  
non dat scemina iuris, habetis similiter  
pro negante, Mandol. & Lancel. post. Romani,  
quam allegant.

## ARTICVLVS VII

- 58 **A**D SEPTIMUM articulum. An si iudex à quo appellanti, reduci in terminis prefixis pro apostolis, de i aliam terminum seu proroget datum, & appellans viter non redi at, possit iudex procedere in causa, ac si appellans suæ appellationi renunciatissit, ex quo non rediit in secundo terminum.

Ri sp. quid si iudex, etiam non requisitus, non dederit apostolis in secundo termino pri ipsi prelo, non possit vltius procedere in causa, quia amittit iurisdictionem, Rot. det. li. 57. alias 46. si audie orium, 3. an secundo dabit de appel. in non. et sudaete Velt. in frax lib. 7. ap. 3. sub num. 36. fol. an. dicens, quod appellans non in litem non teneatur amplius redire, sed ipse iudex a quo, qui in termino iuris dato non responder de apostolis, amittit iurisdictionem ita, quod non remanet amplius iudex, et appellatus censetur a iurisdictione sua dimissus ita, quod abique alio possit coram iudice ad quem appellaturum suam prosequi, et hac vltima communis est iuris iusto.

Ratio huius contusionis est, quia cum  
index a quo, non redeat appellante in iu-  
rimo pro apostolis, possit exequi sententiam,  
quasi appellans renuntiaverit appellationi,  
iudices malitiose novum dabant terminum  
appellanti ad redendum pro apostolis, ut  
sui appellamentum defatigarent, donec quan-  
doque oblitus, aut impeditus non rediret, &  
& quandoque accideret, & non responderet:  
unde



vnde lex, volens eiusmodi iudicum malitijs obuiare, eos, non respondentes de apostolis in termino, prius iurisdictione & annullat procedens, quem faceret, sicut dixi nunc. seq. vers. confirmamus 2. & est optima medietas.

Confirmatus primo hæc conclusio, quia hæc duo non possunt simul stare: quod appellans in casu huius articuli non teneatur amplius redire; & quod iudex a quo possit procedere equia nulla ratione suaderi potest, ut procedatur contra eum, qui non teneatur comparere: sed appellans in casu huius articuli, quando iudex prorogat terminum, non teneatur redire, i. cibus iisdem Roi. & Vestr. quos retuli, & sequitur sum supra nu. 56. vers. recte in tertio. Ergo &c.

59. Confirmatus secundo, quia si iudex requisitus non exhibuerit apostolos, ex iunc. si in causa procedat, eius iurisdictionis & veritas est procedens, cap. 4. vi. super. de appell. in 6. & loquendo de appellatione ab interlocutoria, scribit Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. a. de aut. & in nou. appell. pend. simil. 2. num. 60. & seqq. tom. 5. fol. 359. quod procedit cum iudex super hoc eum debita instantia loco, & tempore congruo requisitus eos expresse denegat, vel infra tempus præfixum malitiose, aut negligenter illi tradere prætermittit, cap. 6. ab eo. de appell. in 6. & Gloss. in cap. 1. in verbo exhiberi. Leod. vi. de appell. in 6. & apertius explicat iura sub num. 91. vers. quartus casus.

At is, qui congruis loco & tempore requisitus de apostolis non dat eos, sed dat alium terminum iuris, malitiose, aut saltem negligenter tradere eos prætermittit. Ergo si procedat, nullius procedit.

60. Contrariam opinionem: quod enim isto casu, quo iudex dat alium terminum iuris, consensus non detulisse appellationi, etiam si appellatus intra terminum prorogatum obtinuerit dari reuerentiales cum iuramento decem dierum ad prosequendum in forma, & hoc fuerit appellanti intimatum & ideo licet appellans non redierit amplius pro apostolis, nec causam committat in termino, eamen nõ dicitur renuntiare appellationi, & potest causam usque ad annum, & ex causa biennium prosequi, scribit Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. a. de attent. & in nou. appell. pend. in præfati. nu. 71. fol. 348. & apertius limit. i. 3. princip. sub num. 5. fol. 368. & quod prædicto casu appellans non teneatur

amplius redire pro apostolis, & petinde sit ac si dati essent refutatorii, scribit in vi. imp. prefati. cap. 1. in præfati. num. 78. & quod sicut appellans non cogitur redire pro apostolis in tempore prorogato, ita etiam pendencia eussu termini prorogati non su habenda in consideratione respectu attentatorum, scribit idem Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 3. de autem. pendens. temp. apostol. in fine sub num. 53. vel s. vnde sicut. tom. 5. fol. 386. & quod si fiat aliquid, durante termino apostolorum prorogato, non dicatur attentatum, scribit eod. cap. 1. 3. nu. 50. Ergo, si dando alium terminum iuris, habetur ac si dedisset refutatorios, & gesta, petente in termino prorogato, non renunciantur vii attentata, clarum est, quod non amittit iurisdictionem.

61. RETENTA conclusio pro vera, cum quia est bene fundata, sum quia Lancel. ex adverso adductus non potest allegari, nisi ad hoc, quod appellans non consuevit renuntiasse appellationi, & quod potest commissionem cause imperare intra terminum iuris communis: & in hoc bene loquitur, sed non potest allegari ad hoc, quod iudex censetur respondisse de apostolis ad effectum, ne amittat iurisdictionem: & tamen etiam in prædicto casu, in quo potest allegari nihil boni allegat.

EXTENDE I. eandem conclusionem, ve licet index a quo post lapsum terminum prorogatum daret apostolos, tamen adhuc non posset procedere, quia iam semel amisit iurisdictionem, quam sine nova commissione non recuperat, semel enim extensa iurisdictione non reuocatur, Roi. d. decis. 57. alias 460. si auditis. num. 3. in fine & nu. 4. de appell. in nou.

62. SUBEXTENDE hanc extensionem, ve etiam si iudex in termino secundo per eum prorogato daret apostolos etiam petenti in isto eodem termino, & recipienti, nihilominus iurisdictionem amisit, ex quo in primo termino per cum præfixo apostolos non dedit appellanti petenti, vi ostendit Roi. ubi supra.

Hæc subextensio, quicquid sit in puncto iuris, in Palatio & Curia non seruatur, testibus Roi. ubi supra, & Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. num. 36. in fine.

63. EXTENDE II. ut procedat etiam si alius appellatio non valeat, ut puta quia erat manifeste inuola, cui merito non erat defe-

deferendos, quia adhuc iudex, non exhibet apostolos, & procedens, facit processum nullum: licet enim appellations manifeste friuola deferendum non sit, tamen tunc dandi sunt apostoli refutatori, in quibus exprimi debet causa, quare appellations minime declarum sit, Archid. in cap. 4. vi super. vers. irritus, de appell. in 6. & satis probatur ex cap. 1. de appell. in 6. ubi iubetur iudici, ut det apostolos, in quibus debeat exprimere, cur appellacionem non admiserit, si que apparet, dandos esse etiam apostolos refutatorios; & ideo non excusatur iudex à non tradidione eo, quod appellatio non esset admittenda, teste etiam Gemini quem retuli & sequutus sum infra sub num. 97. vers. sequodus. ubi videas.

**64 DECLARA** eandem conclusionem, distinguendo tres casus.

Primus casus est quoad renuntiationem appellationsis. In isto casu concludo, quod licet appellans non ideo amplius in termino prorogato pro apostolis, tamen non dicitur renuntiasse appellationsi Rot. quam retuli, & sequutus sum supra num. 34. art. 3. restrict. 2. & ratio est, quia iudex debet dare apostolos in primo termino, & non debet gravare appellantem in eundo, & redeundo, & ideo appellans non tenetur amplius redire; Rot. & Vestr. quos retuli & sequutus sum supra art. 6. num. 56. & propterea non valet argumentum, quod sicut appellans, non rediens in primo termino prefixo pro apostolis, dicitur renuntiare appellationsi, ita etiam censetur renuntiare non rediens in termino prorogato, & consequenter possumus inferre, quod iudex à quo non potest procedere ex isto capite, quia appellans renuntiauerit appellationsi, eo quia non redierit in termino prorogato.

**65** Secundus casus est quoad tempus impetrandi iudicem, expedendiq; commissionem appellationsis: & in isto concludo, quod appellans habet annum ad impetrandum iudicem, ac si iudex à quo dedisset refutatorio, etiam si appellatus obieciasset intra terminum prorogatum dari appellatori refutatorias in forma, & dictas reuerentiales intimari, vi ex Lancel. retuli & sequutus sum supra nu. 60. & 61. & q. seq. no. 32.

Ratio est, quia, postquam in malitiose iudex hoc negligenter pratermisit dare apostolos in termino prefixo, amittit iurisdictionem, & processus, quem facit, est irritus & nullus, ut

dixi supra num. 58. ergo non potest apostolos dare (quicunque illi fini) post lapsum terminum, & congrua requisitionem, ut filios daret, & dando est dano nulla, & consequenter appellans illis apostolis non ardeatur, sed remanet in terminis tunc communis, quod indulget annum.

**66** Tertius casus est quoad validitatem processus, quem faceret iudex à quo, pendente termino prorogato: & in isto distinguo in primis inter ius, & stylo. Si loquimur de iure, concludo, quod processus est nullus, & irritus, ut dixi supra in hoc articulo nu. 58. & 59. Si loquimur de stylo, adhibenda sunt duae inspectiones: Prima inspectio est, quomodo causa est appellabilis: & in ista concludo processum esse nullum, & irritatum: Secunda est, quando est inappellabilis: & concludo processum esse validum.

**67** Pro intelligentia huius tertij casus in ista secunda inspectione, in qua concludimus processum esse validum de stylo, adducendum est, quod hodie apostolorum usus multipliciter recessit à Curia, ut ostendam.

Primo enim nos habemus, quod de iure, pendente termino ad redeundum pro apostolis, non potest impetrari commissio causae appellationsis, Rot. sue Collector, Vestr. & Mandos, quos retuli & sequutus sum art. seq. num. 74. & tamen de stylo valde impetratur, quasi iur destricti appellationsi, ut ex Rot. Vestr. & alijs retuli & sequutus sum q. seq. num. 26.

**68** Secundo nos habemus, quod, non petitis apostolis infra terminum iuris, appellans censetur renuntiasse appellationsi etiam si vaderet, aut mitteret ad appellationsi prosequendam, cap. 6. ab eo. de appell. in 6. Et tamen si hic in Curia litigator appellaret simpliciter, non petendo apostolos, daretque, & expediret commissionem infra decem dies à die laxe sententiae, commissio haberetur pro bona: & coram Auditore Camerae, etiam non aliter appellationse interposita coram iudice à quo dantur exhibitiones in vim appellationsis, quae coram eo inest ponitur, ut de hoc stylo scripsi supra q. 3. num. 12. vers. restringe hanc.

**69** Tertio habemus in iure, quod iudex à quo appellans, & petenti apostolos, id est, litteras missivas, tenetur illos exhibere, & in eis narrare qualiter causae, & cur appellations non detulerit, vel si detulerit, an ex superioris reuerentia sit delatum, unica. de libelli. dimiss.

missi & cap. 1. de appell. 6. & ratio est, quia, si iudex ad quem nō sit informatus de meritis causæ, & idem non possit esse certus, an debeat, vel nō debeat admittere appellacionem, & retardare, vel non retardare executionem, & ejusmodi informationes à nemine magis idoneo possit habere, quàm à iudice, qui sententiam tulit, & ad quem spectat etiam aliquantulum ista cognitio, ut retuli, & sequens sum supra quasi. 1. num. 1. & seqq. & num. 12. meliùs appellans debet accedere cum apostolis, dandis à iudice à quo, & loquendo de appellacione ad Principem, ratio est, quia, cum appellacionis commissio stagneret, appellans non citato, convenit, ut Princeps ex literis iudicis à quo cognoscat qualiter causæ, & rationem, quare ipse appellacioni nō detulerit, ne appellatus cogatur venire ad Urbem pro reformatione commissiois, & tamen de stylo, dum de partibus, aut à iudicibus Romanæ Curie non exceptis appellamus ad Auditorem Camere tanquam iudicem ordinarium appellacionum, nunquam iudicis à quo apostolos deferimus, neque pro apostolis ad eum prius redimas, & similiter, dum Signaturam adimus pro commissione causæ appellacionis, nunquam ad Signaturam apostolos, seu litteras iudicis à quo deferimus, neque quid iudex à quo responderit narremus, neque dicam late sententia exprimus, sed solum dicimus, infra legitima tempora esse appellatum.

70. Quarto, supposita sententia inappellabili, & quod propterea iudex à quo possit exequi, non obstante appellacione, debet adhuc iudex respondere de apostolis refutatorijs, alias exequendo, nulliter procederet, quamvis appellatio esset manifestè frivola, ut citato textu in cap. 1. de appell. 6. ex Archi. retuli, & sequor sum supra num. 63. extendi, & tamen de stylo, si iudex in causâ inappellabili procederet ad executionem, pendente appellacione, & non data responsione apostolorum, & appellans recurret ad Signaturam, & Signatura agnosceret, sententiam esse inappellabilem, nullam haberet rationem de non data apostolorum responsione, & propterea neque daret commissionem attentatorum, sed solum committeret causam appellacionis sine prejudicio legitimæ executionis, seu ad effectum devolutivum tantum; quia Signatura ubi agnoscebat bonum ius, & id, quod est factum, si non

esset factum, fore ut sciret, illud nō annullat, quia odie inanes circuitus.

71. Comprobantur conclusio, & dicta de stylo pro dictæ conclusionis intelligentia, quia processum factus à iudice à quo, pendente termino apostolorum, dicitur validus, ut tenuit Rot. quam refert, & sequitur Lancell. trad. de arretr. par. 2. cap. 13. de arretr. pend. tēp. apost. limit. 2. sub nu. 37. tom. 5. fol. 386. dicens, quod cum esset appellatum ab interlocutoria, per quam iudex pronuntiaverat, se competentem, & datus terminus iuris, & iudex, eo pendente processit, Domini reputant processum pro valido, & reddit Lancell. rationem, quia pendentia huius termini apostolorum non debet plus operari, quàm ipsa appellatio, atque quod apostoli sunt pars, & accessorium quodam appellacionis, unde inquit, si ipsum principalem appellacionem scilicet ab interlocutoria, non impedit processum, multo minus debet accessorium illud impedire.

72. Ratio, quare apostolorum usus, & lex de eis lata recesserit à Palatijs, est multiplex.

Prima, quia superior certius de qualitate causæ, & de rationibus admittendæ, vel non admittendæ appellacionis informat à partibus, quàm à iudice, qui in eius apostolis possit vel inscitia, vel nequicia mendacem facere informationem: unde hic in Curia is, qui fructuabilem, inappellabilemque obtinuit sententiam, habet duo remedia, ne aduersarius à Signatura, non informata de qualitate causæ, & de rationibus non admittendæ appellacionis (cum esset usus apostolorum) commissionem appellacionis obtineat: Primum remedium est, vi, lata sententia, det ut vocant (othill transfer) quia, tunc aduersarij commissio non signatur, nisi parte citata: Secundum remedium est, ut fiat commissioem reformari utraque parte informante; & hæc est certior, & securior praxis, quàm praxis apostolorum, & vltimus modernus stylo introductum est, ut in his, quæ concernunt appellacionem à decretis, & sententijs R. P. Domini Locumtenentis Illustrissimi Auditoris Camere, informetur etiam, idem Locumtenens, & assistat Signatura.

73. Secunda ratio est, quia stylos Curie Romanæ tolerat, ut iudices delegati possint tenere terminum pro servato ad sententiam, & sic sententiæ prolationem distine per plures dies menses, & annos ad eorum libitum.

eum, ut dixi q. præced. num. 8. & infra quæst. 17. limit. 2. r. num. 24. & consequenter, cum non dum sint certi, & resoluti de qualitate seu tenore proferenda, & an contra unam, vel contra alteram partem sint eam latum, non debent posse cogi ad respondendum de apostolis; quia cui conceditur antecedens, intelligitur concessum necessarium consequens, sed iudicibus concessum, ut possint deliberare de sententia, ergo concessum etiam intelligitur, ut possint deliberare de apostolis: quia absurdum esset, ut tenerentur respondere de apostolis antequam deliberaverint de sententia proferenda.

Tertia ratio est, quia, stante hoc stylo, de quo dixi in hac præcedenti ratione, illud res medium, de quo scriptum supra sub num. 38. vers. ratio huius. inducitur contra malitiam iudicis, natiæ appellantis, qui rediret in termino pro apostolis, & qui iudex non dum esset certus de sententia, proferenda, daret quasi ex necessitate alium terminum, seq. jurisdictionem amitteret, daret etiam, quod esset executor rei iudicatz.

## ARTICVLVS VIII.

**74** **A**DOCTAVVM articulum. An pendente termino iuris, seu alio daq ad redeundum pro apostolis, possit impetrari index appellationsis.

Respondet, quod non potest impetrari, & commissio signata non tenet, Collector decisionis in decis. 41. alias 377. sub d. l. r. am. circa modum de appell. in nou. Vellr. in pra. lib. 7. cap. 3. nu. 37. folio 5. Mandol. tract. de commiss. in comen. 671. appell. in v. inst. in verbo termino iuris in fine fol. 104. & Raginell. tract. de appell. §. 6. glof. 4. sub num. 7. vers. & advertendum fol. 209. & factis probatur ex cap. 6. ab eo. de appell. in l. 6. & quod pendente termino iuris, nihil omnino possit innovari per iudicem, neque per partem, est dispositum per statutum Vrbis, lib. 1. cap. 1. 67. in fine. & hæc videtur regula.

Ratio huius regulæ est, quia apostoli sunt pars appellationis, ut retulit, & sequens fuit supra art. 3. num. 24. & antequam appellatio illis obtineatur, vel habeatur pro obrensis, status appellationis pendet ex quo si non reuertatur pro apostolis appellatio circumducitur, & censetur non appellans; metum super eo, quod non habet adhuc statum in

natura, non potuit aliquid fieri, neque iudex impetrari, Vellr. d. lib. 7. cap. 3. sub num. 37. fol. 205.

**75** Contra istam regulam oritur difficultas ex illo articulo: an gesta, pendente termino ad dandum, vel recipiendum apostolos, sint nulla; qui articulus non parum contraxit Doctores, ut ostendit Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 13. de arbit. pendente temp. apost. pend. num. 5. fol. 385. ad quem locum se remittit eod. tract. par. 2. cap. 12. de arbit. & innou. appellat. pend. limit. r. num. 65. fol. 359. & ideo in eo, quod ibi dicitur, non est sciendum aliud fundamentum.

Prima enim opinio est, quod processus valet, ut refert Lancell. d. cap. 13. num. 6. hanc tenuit Ror. decis. 19. alias 128. si iudex de appellat. in nou. quæ est eadem cum decis. 37. alias 406. nota quod si iudex de appell. in antiquo, & latè ita firmat Bellamer. decis. 621. processus factus per iudicem à quo est appellatum pendente termino num. 1. & seqq. hanc esse opinionem, quod iudex à quo possit pendente termino iuris, vel homini procedere, & processus teneat, scribunt Boet. Gabr. & Foiler. quos resuli lib. præced. cap. 3. num. 178. & quod hanc opinionem teneat Palaium, testatur Aegid. ubi supra, & quod ita teneat Ror. testatur Vā. quem citat d. cap. 3. num. 178. in fine, & hæc opinio placet Joanni Andr. reprobat opinione contraria Hostiensis, ut habes in Gl. in cap. 4. ut super in verbo. ex tunc. in. addit. de appell. in 6.

Secunda opinio est in contrarium, quod non valet, ut refert Lancell. eod. cap. 13. num. 7. & hanc tenuit Collector decisionum in d. decis. 19. alias 128. si iudex de appell. in nou. Felin. in cap. 4. personas. nu. 4. vers. pendentebus istis de appell.

Tertia opinio distinguit: aut iudex, à cuius sententia est appellatum, procedit post sententiam, & pendente termino ad recipiendos apostolos, & postea detulit appellationem, & processus isto casu non valet, aut nō detulit, & processus valet, ut refert Lancell. ubi supra nu. 8. hæc opinio deducitur ex distinctione, quam vacillando tradit Io. de Lign. sed eam tamen non sequitur, teste Collectore in d. decis. 19. alias 128. in fine de appell. in nou.

Quarta opinio similiter distinguit: aut sumus in iudice delegato, & gesta per eum, hoc tempore non valet, aut sumus in iudice

ratio

natio, & valent, Lancellor, vbi supra num. 9. hæcque distinctio iustus colligitur ex dictis per Rot. decif. 77. alias 370. iudici delegato, de appell. in antiq.

Quinta opinio distinguit etiam: aut non fuerint petiti apostoli per appellantem, & tunc processus iudicis à quo non est iustus aut fuerint petiti, & iudex præfixis appellanti terminum ad illos recipiendum, & tunc processus non valet, Collector. decisio-num in decif. 41. alias 357. fuit dubitatum, de appell. in nou. & refert Lancell. d. cap. 13. num. 10. fol. 385.

Sexta opinio, quam etiam format Lancell. d. cap. 13. num. 11. præcõgit similiter distinguendo duo membra. Primum membrum est, quando est appellatum à diffinitiva, & dubitatur, an pendente hoc termino possit appellans impetrare iudicem appellations, & coram ipso impetrato processit, & tenet, quod etiam ipsa impetratio iudicis, quam processus coram eo factus valeat, Rot. decif. 54. alias 734. vota quod quando, de appell. in antiq. & decif. 41. alias 357. fuit dubitatum, ibi, nam ex quo, de appell. in nou. Secundum membrum est, quando est appellatum ab interlocutoria, & tunc tenet, quod valeat non solum impetratio iudicis, & processus coram eo factus, sed quod valeat etiam processus, qui fieret coram iudice à quo, Rot. & Lancellor. quos reuli, & sequutus sum, infra num. 81. & quæst. seq. nu. 31. vers. contra.

76 Quid dicendum?

CONCLVDO ex regula, quod, pendente tempore apostolorum recipiendorum, omnia, quæ geruntur, siue à parte, siue à iudice à quo, siue à iudice ad quæ, sunt nulla, & attentata, Lancell. vbi supra num. 15. & seqq. fol. 385. & quod si iudex assignauerit terminum ad audiendum responsum an appellatio sit admittenda, vel non, vel ad apostolos recipiendos, siue terminum ad iter arripendum, seu ad audiendum responsum, super receptione apostolorum, quilibet istorum terminorum factus, quod interim officium iudicis conquirecat, refert, & sequitur Franch. in cap. 4. personas. col. vlt. num. 10. de appell. & pro hac conclusione, loquendo de appellatione à diffinitiva, vide infra sub num. 91. vers. quam us casus.

77 AMPLIA I. hanc conclusionem (dubium, quod, pendente termino, conquirecit officium iudicis) vt habeat locum etiam in termino, quem iudex præfixisset ad prole-

quendam appellationem, & retenta etiam opinione, quod non propter huius terminum præfixionem censetur detulisse appellationi, quia adhuc quamvis non detulerit, tamen non potest procedere contra appellan-tem, Franch. in eod. cap. personas. num. 18. vers. sed dubitatur primo, de appell.

78 AMPLIA II. notabiliter, vt pendente termino, seu dilatione assignata appellanti ab interlocutoria, iudex à quo non possit contra ipsum appellan-tem procedere; licet enim in appellatione ab interlocutoria iudex à quo non teneatur supersedere, imò, etiam pendente appellatione, possit procedere in causa ante inhibitoriam secutam, & etiam ipso appellante ulterius non citato, tamen quando iudex à quo statuit terminum appellanti, etiam si nullatenus de tulisset appellationem, non potest, termino pendente, procedere, Franch. in eod. cap. personas. col. vlt. num. 19. de appell.

Contra hanc ampliacionem tenent Rot. & Lancell. quos reuli, & sequutus sum infra, limit. 3. num. 81.

79 LIMITA I. istam conclusionem, vt non procedat in actu imperationis iudicis ad quem, & in processu, qui postea fit coram ipso iudice impetrato, quia erunt validi, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. num. 26. & 27. & in pluribus decisionibus Caputaq. quos reuli, & sequutus sum quæst. seq. num. 26. vers. sublimita, vbi videret.

80 LIMITA II. eandem conclusionem, vt non procedat, quando in assignatione, certi termini ad recipiendum apostolos, vel ad audiendum responsum iudex addidisset clausulam [ & postea quodcumque ] quia tunc, elapso termino certo assignato, terminus amplius non durat, quia ista clausula [ & postea quodcumque ] non facit terminum, seu dilationem, & ideo, & pars, & iudex possunt libere procedere, Franch. in eod. cap. 4. personas. col. vlt. num. 21. ibi & adde prædictis, de appell.

81 LIMITA III. vt non procedat quando sumus in appellatione ab interlocutoria, & tractatur de validitate processus iudicis à quo, quia hoc casu processus factus coram iudice à quo, pendente hoc termino apostolorum, est validus, Rot. quam refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. pend. temp. apost. num. 32. & 33. tom. 5. fol. 386. & in casu huius limitationis ait Lancell. procedere decisiones allegatas

Li 2 pro

pro prima opinione. & hanc limitationem tenent Gemin. & Franch. quos reuelli & sequitur sum infra sub num. 91. vers. prima opinio ubi videas.

Reliquas limitationes ad hanc conclusionem ponit Lancell. d. cap. 3. num. 32. & seq. fol. 386. vide eum.

82. Iuxta præfatam conclusionem inuenta est praxis, ut appellatus, volens amputare appellanti protractionem litis, & expedire ipsam commissionem, citet appellatum ad videndum sibi respondendi de apostolis, ut recenset Marches. tract. de commiss. par. 1. cap. 26. de commiss. appell. vig. cap. oblatæ. num. 20. fol. 285. in secunda impieff.

Verum ista praxis quantum ad ipsam appellantem, ut possit commissionem impetrare non est necessaria cum possit illam impetrare, etiam pendente termino, ut dixi supra num. 99. & quodum ad appellatum, ut possit præuenire appellanti, restringitur ut procedat solum quando causa venit committenda hic in Curia, quia in Curia non habet locum. cap. 57. oblatæ de appell. de non. præueniendo appellanti in impetratione rescripti, testibus Rot. Franch. Dec. & Marches. quos reuelli & sequitur sum quæst. seq. num. 46. secus si causa venit committenda extra Curiam, quia tunc appellatus non potest præuenire per ea, quæ scripsi d. quæst. seq. num. 46. & 56.

#### ARTICVLVS IX.

83. **A**D NONVM articulum 4. Quando incipiat currere terminus iuris, qui datur pro apostolis, hoc est, nunquid triginta dies, qui dicitur terminus iuris, & conceduntur appellanti ad petendos apostolos, ut dixi supra art. 4. nu. 37. & seqq. & conceduntur etiam iudici, tã quo ad respondendum de apostolis, ut dixi supra num. 42. art. 5. incipiant currere tam respectu partis, quam respectu iudicis à die interpositæ appellationis, vel à die sententiæ.

Respondeo, quod incipiunt currere à die interpositæ appellationis secundum Host. in cap. 1. de appell. in 6. Rot. decil. 5. alias 29. fuit dubitatum. de appell. in nou. Luc. Per. in pract. capit. lib. 5. cap. 3. sub num. 1. Mandos. tract. de commiss. in commiss. 17. appell. in prima instan. in verbo. termino iuris. fol. 124. dicens, quod hac opinione vimur, & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap.

23. de attent. pend. temp. apostol. petend. nu. 2. & 3. fol. 385. & de ista quæst. iuris testatur etiam Rota d. decil. 5. in fine, quam reuellit etiam Franch. in cap. 6. ab eo. num. 5. vers. si virò quartus. de appell. in 6. & quod falsalia incipiunt currere à die appellationis, scribit Luc. Per. in pract. cap. lib. 5. cap. 1. num. 5. & hæc est communis conclusio.

Contra istam conclusionem quod enim incipiant currere à die sententiæ, disponit text. in 1. 24. iudicibus. C. de appell. & tenet Glos. in l. unica, in verbo. intra tempus. ff. de libell. dimiss. & in cap. 6. ab eo qui appellat. in verbo. xxx. dies. de appell. in 6. In Ferri. tract. de appell. lib. 2. cap. 6. sub nu. 143. & 145. fol. 69. & videtur communis opinio de qua testatur de sequentibus Guid. Pap. tract. de appell. q. 17. num. 27. fol. 58. & Masing. in sing. obseru. cent. 4. obseru. 36. quando aliquis.

Alij, nempe Io. de Lign. quæ 1. eferunt Rot. d. decil. 5. nu. 2. de appell. in nou. & Franch. in cap. 6. ab eo. sub nu. 4. vers. finem. de appell. in 6. distinguunt, ut si appellans habuerit notitiam sententiæ latæ cuius sibi terminus a die latæ sententiæ, si verò nō habuerit notitiam, currant à die sciētiæ, quo poterat appellare, hancquē distinctionem Marten. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. in verbo. de quandoque appellatur. sub num. 220. fol. 489. testatur, teneri magis communiter, & de esse æquam, quia alias, si tempus petendi apostolos curret simpliciter à die latæ sententiæ, posset ob ignoratam sententiam transire tantum tempus petendi apostolos, hancquē distinctionem videtur sentire Glos. in d. cap. ab eo qui appellat. in verbo. 30. dies. de appell. in 6. dum scribit, hos 30. dies currere à die sententiæ, quando appellatum est infra decē dies, alias, inquit, si poneremus, appellatum esse post triginta dies, impossibile foret computari tempora à die sententiæ; verum ista distinctio cessat, si teneamus illam opinionem, quod incipiant à die interpositæ appellationis, quia tunc necessario excluditur ignorantia.

Aliam distinctionē referunt Io. Ferrar. & Guid. Pap. supra citati, quæm poteris videre.

84. Ego excogitavi vnam distinctionem non minus veram, quam facilem, & est ista: Aut inquirimus de iudice, qui tenetur dare apostolos infra triginta dies, ut dixi supra art. 4. nu. 39. vers. confirmatus, & concludo, quod indistincte debet eos dare infra triginta dies à die

## ARTICVLVS X.

87 **A**D DECIMUM articulum. An iudex, dando apostolos dimissiones, possit etiam appellanti præfigere terminum ad se presentandum cum apostolis coram iudice appellacionis.

Respondes quod potest, vt refert, & sequitur Contr. in l. vnica, limi. c. 3. sub num. 20. C. si de momen. poss. quas si dum iudex dat apostolos dimissiones præfigat appellanti terminum ad se presentandum vna cum apostolis coram iudice ad quem, tunc debet appellans se infra terminum sibi assignatum præsentare; alias si terminus sibi assignatus sit competens, quia habeat congruum spatium, & appellans intra illum terminum non se præsentauerit coram iudice ad quem, appellatio efficitur deserta; secus est si terminus assignatus sit indifferetis sine congruo spatio, quia appellatio non efficeretur deserta, Franch. in cap. 4. personas. sub num. 3. vers. tertio potest. de appell. nam quod iudex a quo possit appellanti præfigere terminum ad se presentandum etiam iudice ad quem, scribit Franch. d. cap. 4. personas. sub num. 3. vers. secundo ad presentandū, & d. vers. tertio. & sub nu. 5. vers. circa secundū, ibi. sed in secundo termino. Rebuff. c. ad. de appellat. in præfat. num. 51. fol. 479. tom. 3. & reulit de sequucis lum infra quæst. 15. art. 2. sub nom. 15. vers. nota primo. & quod iudex possit præfigere appellanti certum tempus ad introducendam eius appellacionem coram iudice ad quem, ita, quod si eam intra tempus præfixum non introduxerit, appellatio efficitur deserta, neq; possit iudex terminum hunc à se præfixum prorogare, durante termino, scribit Guéd. Pap. c. ad. de appell. q. 39. sub num. 34. tom. 3. fol. 59. & quod non possit hunc terminum prorogare, licet possit eum præfigere, refert, & sequitur ex eo Lancel. c. ad. de attent. par. 2. cap. c. 1. l. mit. 13. princip. num. 6. eod. tom. 3. fol. 368.

88 Contra istam communem conclusionem de termino ad se presentandū coram iudice appellacionis viget consuetudo, de qua refertur Rebuff. loco supra proxime citato, dicens, quod præfixi a præfixo termini non est consuetudo in Curijs secularibus.

89 **R**ETENTA conclusione.  
**D**ECLARA obiter eam quoad terminum

à die sententiæ, textus est clarus in d. l. 24. iudicibus. C. de appell. quare iudex postquam taliter sentiam debet se parare, vt infra triginta dies à die latæ sententiæ dare apostolos, quia in eo non potest considerari illa distinctio, an sciuerit vel ignorauerit, quia cum ipse fecit sententiam, haberi indubitatā scientiam. Aut loquimur in appellante; & concluso in eo posse adaptari controuersiam, & opinionones relaxas; nam textus in d. l. iudicibus, aperte disponens, numerandus esse à die sententiæ, aperte loquitur in iudice, & non in appellante; & in ista controuersia ego curius distinguam: Vel pars fuit citata personaliter; & dicerebim idem, quod dixi in iudice: Vel non fuit citata personaliter, & dicerebim quod curcunc à die scientiæ, & indubitatē à die appellacionis, quæ probat scientiā.

Et hæc procedunt de iure.

Praxis tamen & communis obseruantia seruat opinionem Hostiensis, quam adduxit primo loco, vt tam iudici, quam parti incipiant currere à die iniepositæ appellacionis, vt cessatur decisio non Collector, quem ceteri edam Franch. in cap. 6. ab eo. sub nu. 5. vers. si vero quæritur, de appell. in 6. & in foro Capitoline ex dispositione statutorum Vrbis, lib. 1. cap. 167. quinque illi dies, qui dantur ad redeundum pro apostolis, incipiunt currere à die appellacionis.

85 **D**ECLARA I. idam conclusionem, vt dies, qua est inieposita appellat in, non computetur in termino triginta dierum, seu quinque dierum ad vsum Capitolinum, Luc. Pat. in præf. capit. lib. 5. cap. 4. nu. 1.

86 **D**ECLARA II. vt si quis statim lata sententia appellauerit viua voce, referuando sibi facultatem appellandi in scriptis, & deinde iterum appellat in scriptis infra legitimam temporis, tunc fatalia incipiente cunctis non à die primæ appellacionis, sed à die secundæ, vt refert & si quis Luc. Pat. in præf. capit. lib. 5. cap. 1. num. 8. & 9.

**R**ESTRINGE istam declarationem, vt non procedat quando iudex eo tempore, quo fuit appellatus viua voce, præfixit appellanti certum terminum ad redeundum pro apostolis, quia tunc, nisi redeat pro apostolis infra illum terminum præfixum, appellatio efficitur deserta, quamuis non essent lapsa tempora ad appellandum in scriptis, Luc. Pat. d. cap. 1. num. 10.

minum, qui praefigetur appellanti ad se  
presentandum coram Domino nostro Papa,  
ad quem esset appellatum extra Curiam,  
quia sufficit comparere coram Auditore de-  
putato super impetratione litterarum, sicut  
est Auditor consuektorum, qui habet iudi-  
cationem ordinariam, & facti idem audi-  
torum, seu consuektorum cum Papa, Fed. de  
Sen. cons. 108. punctus. num. 1. in fine, &  
nunt. 2. quem referunt, & sequitur Felyn.  
in cap. 4. personas. nota. 2. in fine, & num. 3.  
& Franch. num. 7. vers. ultimo quando de  
appellat. licet Franch. non loquatur in Audi-  
tore consuektorum, sed in Auditore gene-  
rali causarum, qui est in Curia.

INTELLIGE hanc declarationem,  
ut hodie, remota omni controversia, proce-  
dat in Auditione Camerae, qui ex eius facul-  
tatibus potest tanquam iudex deputatus à  
Papa cognoscere, & decidere causas appel-  
lationum interpositarum ad Papam, ut dixi  
supra quæst. 8. num. 1. & 2. & in alia num. bi-  
dem citata.

Nec obstat decisio Rotæ, quam nos cita-  
vimus eadem q. 8. sub num. 125. vers. contra-  
haec, quæque refert, & sequitur Felinus d.  
cap. 4. personas. sub num. 3. vers. limita. di-  
cens, quod Auditor Camerae non potest se  
interponere de appellationibus interpositis  
ad Sedem Apostolicam, quia solent tractari,  
& committi in Palatio Apostolico per D.  
Vicetaneum.

Quia respondeo, quod Rotæ & Felyn. qui  
eum sequitur, loquuntur eo tempore, quo  
Auditor Camerae non habebat istas facultates,  
quibus venit respicienda illa decisio, ut  
scripti dicta quæst. 8. sub num. 125. vers. non  
discedas.

90 **RESTRINGE** eandem declaratio-  
nem, & intelligentiam, ut non procedat,  
quando Auditor Camerae non potest proce-  
dere in illa causa sine speciali commissione,  
quia tunc non satis est, se presentare coram  
Auditore Camerae, Franch. in d. cap. perso-  
nas. num. 7. in fine, & Felyn. num. 3. vers.  
limita. de appell. unde is, qui debet se pre-  
sentare consuektori Apostolico non sufficit se  
presentare coram Catholici Papali, sed de-  
bet se presentare coram praesentia ipsius  
Papae, quoniam habere non valens debet pro-  
testari, Franch. in eod. cap. personas. num. 8.  
& Felyn. sub d. num. 3.

91 **AD VNDECIMVM** articulum.  
An disposita de apostolis habeant lo-  
cum etiam in appellatione ab interlocu-  
toria.

Respondendo, considerando quinque casus.

Primus casus est: an appellanti ab inter-  
locutoria debeat petere apostolos: & con-  
cludo indistinctè, petendos esse, ut ex Gem.  
& Franch. reuli, & sequitur sum supra,  
num. 31. vers. extende quarto. ubi quod sunt  
petendi etiam in appellatione extra iudicia-  
li, & probatur ad litteram ex cap. 1. de ap-  
pell. in 6. & hoc de iure canonico procedit  
etiam ex ratione, quod de iure canonico  
potest appellari ab interlocutoria, ut reuli,  
& sequitur sum supra q. 17. limit. 47. memb.  
1. num. 73.

Secundus casus est: an iure civili sit prohibita appella-  
tio à mera interlocutoria, ut reuli, & sequi-  
tur sum infra d. q. 17. limit. 47. memb. 1.  
num. 1. & seqq. & ideo iudex possit, spem  
appellatione, procedere ad vltiora, ut scri-  
psi ead. limit. 47. memb. 1. num. 28. amen.  
15, qui appellat, teneatur petere apostolos,  
alias appellatio esset nulla, quia apostoli  
sunt indistinctè pars appellatouit, ut reuli,  
& sequitur sum supra sub num. 24.

Secundus casus est: an in petitione, &  
traditione apostolorum ab interlocutoria,  
sint seruanda eadem tempora, quæ seruantur  
in apostolis à diffinitiva: & dico quod sic,  
quia non reperio, quod iura faciunt aliquā  
differentiam, & in specie quod iudex teneat-  
ur respondere, & tradere apostolos petitis,  
etiam quando est appellatum ab interlocu-  
toria, disponit ad litteram textus in cap. 1.  
de appell. in 6. licet enim iudex possit pre-  
tendere, appellationem esse iniustam, & ideo  
illam rejiciat, amen teneatur tradere aposto-  
los petitos, ut reuli, & sequitur sum su-  
pra sub num. 42. vers. respondeo. dummodo  
enim appellatio sit valida, quia non peccet  
in forma, & ideo dummodo non sit ipsa iure  
nulla, teneatur iudex exhibere apostolos, ut  
declarat Gemin. in d. cap. 1. 5. quod sit ap-  
pellatio, versus finem, sub num. 7. de appell.  
in 6. & ex Arch. reuli, & sequitur sum supra  
num. 63. secus autem si appellatio esset ipso  
iure nulla, ut reuli, & sequitur sum supra  
sub num. 46. vers. subdeclata secundo. ubi  
videas.

Tertius



Tertius casus est: an, interposita appellatione ab interlocutoria, & non petitis apostolis, possit iudex à quo, pendente appellatione, & termino ad petendos apostolos, procedere: & concludo absque difficultate, quod potest per ea, quæ dicta infra q. 17. limit. 47. memb. 1. num. 28.

Quartus casus est: an, interposita appellatione ab interlocutoria, & petitis apostolis, possit iudex ante traditionem apostolorum, procedere in causâ: de isto casu sunt duæ opinioniones.

Prima opinio est, quod iudex possit procedere, & in hoc dissent appellatio à diffinitiva ab appellatione ab interlocutoria, quod, pendente appellatione à diffinitiva, processus, quem faceret iudex à quo, est ipso iure nullus, & retractatus per viam attentati ex hoc solo, quod fuit processum pendente appellatione, & termino ad petendos apostolos, sed nullus processus, quod faceret iudex à quo, pendente appellatione ab interlocutoria, etiam cum petitione apostolorum, pendet à futuro eveni, quia, si appellans obvinebit in causa appellationis ab ipsa interlocutoria, retractabit processus, alias non, Franch. in cap. 4. vt super, sub num. 4. ibi, si vero appellatur ab interlocutoria, & latius ante eum Gemin. sub num. 8. vers. gl. super verbo ex succ. & num. 9. vers. sed queritur, & pro hac opinione vide omnino supra sub num. 75. vers. prima enim, & vers. sexta opinio. in fine, & num. 81. vers. limita tertio.

Secunda opinio est in contrarium, quod iudex non possit in aliquo procedere antequam sint exhibitæ apostoli, & procedendo sit initus processus; & hanc opin. tenuit Host. in cap. 1. de appellat. in 6. & pro hac opin. vide quæ scripsi supra num. 75. vers. secunda opinio.

Non discides à prima opinione.

Imò amplius est, vt iudex possit procedere non solum pendente petitione apostolorum, & termino iuris, sed etiam pendente termino assignato à iudice ad redeundum pro apostolis, & in his terminis loquuntur Gemin. & Franch. in locis supra proxime citatis.

Quintus casus est: quando iudex à quo explicitè dicitur negat dare apostolos, vel in termino iuris illos non exhibet, & postea procedit: de isto casu, concludo, quod processus, quem facit, est ipso iure nullus, & hoc probatur ex textu in cap. 4. vt super. & ibi Gl.

in verbo. ex tunc. & in cap. 6. ab eo. de appellat. in 6. & scribis apertè Franch. in d. cap. 4. vt super. num. 5. vers. sed ipsi expressè de appellat. 6.

Aduerte tamen tu ex Regno Neap. quod in Regno tempus prosequende appellationis, & sic tempus etiam apostolorum non habet locum in appellatione ab interlocutoria, sed solum in appellatione à diffinitiva, vt reuli, & sequuntur sam infra cum. 97.

## ARTICVLVS XII.

92 AD DVODECIMVM articulum. Qualis sit terminus iuris, intra quem apostoli debent peti, & concedi in Regno Neap. & in solo Caphalino.

Respondeo, quod in Regno Neap. ex constitut. appellationum tempora. tube. 45. lib. 2. & sit. 198. non dantur illi triginta dies, de quibus scripsi supra art. 4. & 5. sed dantur simpliciter quinquaginta dies ad prosequendum coram iudice appellationis, quare sufficit, quod appellans petierit apostolos quâdocunque post sententiam, dummodo eos præsentet iudici appellationis vna cum processu ante lapsum quinquaginta dierum, vt scribitur Maran. in suo spec. pat. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 221. & 222. fol. 489. & num. 243. vers. vltimo quia. fol. 495. Carauit. super titu 160. in princip. & per totum, quem thiam. emâ Mandos. tract. de commiss. in 17. commiss. appell. in prima instan. in verbo. termino iuris. fol. 103. & Lancell. tract. de attet. par. 3. cap. 12. in præfat. sub num. 53. fol. 347. & hi quinquaginta dies incipiunt non à die sententiae, sed à die appellationis, Maran. d. num. 222.

Et praxis in Regno est, vt appellans debeat ista omnia expedire infra quinquaginta dies, videlicet, præsentare appellationem, processum, & apostolos iudici ad quem, & habere congruum responsum à iudice appellationis, & licentiatu recedere, Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. num. 222. fol. 495. & num. 457. vers. collige ergo. fol. 517. & apertius Cauait. d. ritu 160. num. 9. in 2. not. qui recenset quid seruetur de licentia, habenda à iudice appellationis.

93 DECLARA I. istam praxim; vt iudex possit quidem breuiare, sed non elongare huic terminum quinquaginta dierum, Maran. in suo spec. pat. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num.

412. vers. tertius casus est. fol. 516.

Contra istam declarationem scribit Caranit. in p. titu 251. sub num. 4.

- 94 **DECLARA II.** vt. lapsis. 50. diebus, & nō presentato processu, vt dixi supra, appellatio dicatur deserta, Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. num. 411. vers. secundus casus. fol. 516. & Caranit. in p. titu 260. num. 1.

- 95 **EXTENDE I.** istam declarationem, vt procedat etiam in casu, quo iudex ad quē breuitus esset praesentum terminum, quia si appellans non presentauerit processum, aliaque necessaria non fecerit infra terminum breuiatum, appellatio efficitur deserta, Caranit. in d. titu 251. sub num. 5. & 6.

- 96 **EXTENDE II.** vt appellatio efficiatur deserta ipso iure, & sententia transeat in rem indicatam in tantum, quod partes iudicis constituit solum in declarando, appellationem esse desertam, Caranit. super titu 260. sub num. 2. & licet haec extensio moderetur de stylo sacri Regii Consilij Neap. vbi admittitur praesentatio processus etiam post lapsos quinquaginta dies, & cognoscitur causa ex eisdem actis, dummodo appellatio non sit pronuntiata deserta, tamen iste stylus, quia est contra ius commune, non potest seruari in alijs Curijs, quae sunt inferiores, Caranit. d. titu 260. num. 6. & seqq.

- 97 **RESTRINGE** eandem praxim vt procedat solum in appellatione à diffinitiva, quia dicta constitutio regia loquitur precise de appellatione à diffinitiva; quare non habet locum in appellatione ab interlocutoria, quia in ea statum dispositioni iuris communis, vt declarat Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 243. fol. 495. nisi ista interpretatoria habere vim diffinitivae, Maran. eodem num. 243. in fine.

- 98 In foro Capitolino ex dispositione statutorum Urbis lib. 1. cap. 167. terminus iuris non sunt triginta dies, sed sunt quinque, & in hoc statum sequutum est dispositio in cap. 24. ab eo a quo. 2. q. 6. quare appellatis, monitis à iudice ad terminum iuris, debet redire quinta die à die appellationis. vide Loc. Pat. in praed. capit. lib. 5. cap. 4. num. 1. & haec quinquaginta dies datur non solum ad redeundum pro apostolis, sed ad presentandam appellationem coram Capiteano appellationum in actus novarum, vt dispositum in statutis Urbis lib. 1. cap. 168. & disputando in termi-

nis antiquorum statutorum resoluat. Luc. Pat. in praed. capit. lib. 5. cap. 3. num. 3. & seqq. & num. 8. vers. ex his ibi. quicquid tñ. & num. seqq. Verum tamen est, quod in ista presentatione appellationis nulla requiritur solemnitas, & ideo sufficit, quod deat instrumentum appellationis notariis causae, qui illius praesentationem notabit in actis, nec requiritur decretum iudicis, Luc. Pat. d. cap. 4. sub num. 1. & quod sufficiat in quacunque parte quinta diei apostolos petisse, & sic non teneatur appellans expedire vltimum momentum, & quod, iudice semel requisito in d. quinta die, siue apostolos dederit, siue uō, appellatio possit repraesentari, quia sufficit, apostolos fuisse petitos, scribit Luc. Pat. in praed. capit. lib. 5. cap. 3. num. 9.

- 99 Illud quoque obiter aduertimus, quod, si tempore praesentandae appellationis vacaret officio Capiteano, possit ex dispositione statutorum antiquorum praesentari Conferuatoribus. Luc. Pat. d. lib. 5. cap. 4. num. 3. & 4.

## ARTICVLVS XIII.

- 100 **AD DECIMUMTERTIVM** articulum. Ad iudex, non deferens appellationem in casu, quo tenetur deferre, & non teneas apostolos, puniatur, & quae praeva.

Circa primum respondo, quod iudex à quo non deferendo infert appellationem, puniatur. Spec. tit. de appell. §. nunc dicamus. 2. lib. 2. fol. 193. Fañch. in cap. 53. pastoralis. sub num. 5. vers. quinto operatur. & in cap. 59. vt debitus. num. 42. vers. in glossa in verbo ex rationabili. & sub num. 43. vers. in eadem; & clarius in cap. 31. de priore, in princ. de appell. & Contr. in l. vnica, limit. 27. num. 8. C. si de momen. poss.

Et hoc procedit etiam quando non vult dare apostolos, quia iudex requisitus reuertitur precise dare apostolos, alias, non dando illos, processus non solum est nullus, sed vni annullandus iuxta distinctionem, quam adduxi supra num. 91. sed vltimus iudex venit puniendus, vt sentit Gemina. in cap. 4. vt super. num. 5. vers. quare an non tradens. de appell. in 6. quare non sufficit deferre appellationem, sed requisitus etiam tradito apostolorum, & vtique sub poena.

Circa secundum; quia poena puniatur, respondo distinguendo inter ius civile, & ius canonicum; nam de iure civili puniatur non solum iudex, sed puniatur etiam eius officia-

- lis, si ei non cōteraxerit, & punitur triginta pondo auri. l. 22. quoniam iudices. C. de appell. Spec. tit. de appell. §. nunc dicamus. num. 2. lib. 2. fol. 193. Sed Franch. in cap. 31. de priore. sub num. 3. vers. in glos. fin. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. per verbo. & quandoque appellatur. nu. 210. fol. 487. & nu. 399. in 6. q. princip. fol. 514. & Lancell. tract. de attenc. cap. ult. de pen. attentat. num. 250. & 251. fol. 465. vlt. etiam distinguendo, scribunt hac poena habere locum in causa civili, sed si causa est criminalis, tunc secundū colliç Franch. & Maran. punitur poena arbitraria, Bal. rñ in l. addictus. nu. 1. post medium vers. sed si esset appellatum. C. de episcop. audien. scribit, quod iudex, qui post interpositam appellationem, exequitur sententiam capitalem, punitur etiam ipse capitaliter, quia paria sunt occidere innocentem, & occidere eum, qui fugit ad iustitiam defensionem. Lancell. d. cap. ult. num. 242. & 243. fol. 465. scribit, quod in criminalibus in certis casibus gravior est introducta poena deportationis. nam iudex, qui post appellationem procedit, tenetur poena legis iulie de vi publ. Guid. Pap. tract. de appell. q. 2. num. 11. fol. 58. & q. 120. num. 89. & 94. fol. 61. Lancell. vbi supra, & Rebuff. tract. de senen. execut. in præf. num. 1. tom. 1. fol. 307. & quod iudex, qui in criminalibus appellationem non admittit, teneatur poena d. l. iulie de vi publ. & sic condemnatus in infamis, refert & sequitur Farinac. in qq. crimin. lib. 3. q. 201. ampl. 3. num. 5.
- 101 De iur. canonico, si causa est civilis, punitur poena arbitraria, Franch. in cap. 31. de priore. num. 3. vers. in glos. fin. de appell. & Maran. vbi supra. Si est criminalis, deponitur, Franch. & Maran. locis citatis, Boer. decis. 533. certum est enim. num. 4. Lancell. d. cap. ult. nu. 243. fol. 465. & ex his apparet communis conclusio, quod iudex non admittens appellationem punitur tam de iure civili, quam de iure canonico, & quod non deferretur appellationi interpositæ ad Papam, miratur cum litteris ordinarij ad Curiam puniendus, disponit text. in d. cap. 31. de priore. quia debet ei deferre ob reuerentiam superioris, ne dum vbi certum est, appellacionem ipsam fore probabilem, sed etiam vbi dubitatur, an sit probabilis, vt scribit Contrar. in l. vnica. q. 19. ou. 3. vers. item punitur. C. si de monen. poss.
- 102 DECLARA I. istam conclusionem, vt ista pena de positionis, quæ imposita iur. canonico, habeat locum contra clericos, aliosque religiosos nō adstantes appellacionem. cap. 11. decreto. 2. q. 6. & Glos. vltima in cap. 31. de priore. de appell.
- Rario huius declarationis est, quia clerici aliq. religiosi non proferunt sententias sanguinarias, idcirco sufficienter prouisum est per de positionem.
- 103 DECLARA II. vt prædictæ poenæ habeant locum quando iudex non solum, deoerit appellacionem, sed etiam procedit ad vltiora in exequutione, scilicet est quando non procedit ad vltiora, quia isto casu imponeretur poenæ mitiores, & ratio est, quia, qui procedit vltiora, lædit grauius partem, Lanc. ell. tract. de attenc. cap. ult. de pen. attent. num. 244. & seqq. fol. 465.
- 104 DECLARA III. vt ista poenæ in causis civilibus, quando exequutio est retractabilis, non feruentur in præi, quia solum reuocantur attentata contra partem, attentantem, quia factum iudicis censetur factum partis, & ita vidi sæpè seruari, nunquam puniri iudice.
- 105 SVBDECLARA I. istam declarationem, vt si iudex attentaret, & procederet ex se sine partis instantia, tunc deberet in primis condemnari ad interesse & damna partis, secundo deberet priuari officio tanquam nimis impericius nam iudex potest ex officio reuocare attentata sine partis instantia, sed non debet ea committere.
- 106 SVBDECLARA II. vt si vltra appellacionem intercesserit etiam inhibicio iudicis ad quem, tunc debet condemnari in poenis contentis in inhibitione, in qua iudices solent comminari varias poenas, Lanc. ell. tract. de attenc. cap. ult. num. 253. & seqq. fol. 465. quoniam causa sit civilis, vel saltem debet puniri aliquantulum arbitrio iudicis, sed hic Romæ solet vexari potius aduersarius, quia principalis solet facere instantiam contra aduersarium, & iudicibus non solet intrinari inhibicio.
- 107 DECLARA IV. vt si iudex a quo, non admissa appellacione in causa capitali, processerit ad exequutionem, cum tamen appellatio esset admittenda, debeat etiam ipse eadem pena capitali puniri, Ang. Arer. in l. 6. non tantum. num. 3. ff. de appell. & toller. & Boer. decis. 533. certum est enim. num. 5. vers.

5. vers. tamen. Quare in Francia tres la-  
trunculariores, quos Praepositos Mariscallo-  
rum vocant, fuerunt capite trisati eo, quod,  
non obstante exceptione fori opposita à reo,  
& post appellationem ad Senatum emissam,  
exequutionem fecerant, & Iordanus de  
Lisle, qui neprem Papae desponsauerat, su-  
spensio vitam Parisiis finivit eo, quod suspē-  
di fecerat Siguinum, & Renatum Valete,  
eum appellasset ad Secutum, & appellatione  
non solum renuntiare, vt recenset Rebuffi.  
tract. de sens. execut. in praefat. sub num. 24.  
com. 1. fol. 307. verum hoc exemplum, rela-  
tum à Rebuffi. non procederet forsitan, quan-  
do illi appellantes meruissent illam poenam,  
quia tunc iudex, qui non admisisset appella-  
tionem, posset condemnari in aliqua poena  
pecuniaria, vt seruatum fuisse contra qua-  
tuor iudices refert Boer. decif. 153. verum  
est. num. 15.

108 EXTENDE I. hanc declarationem  
vt non solum teneatur ipse iudex, qui com-  
misit huiusmodi exequutionem, sed teneatur  
etiam eius subditus, commissarius, & seruie-  
tes ita, vt iussus iudicis non excuset, testis  
Manfuer. quem refert & sequitur Lancel.  
tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. &  
ianuat. appell. pend. ampl. 4. princip. num.  
11. vers. quanto amplia. fol. 352.

Ratio huius extensionis potest esse, quia  
per appellationem ablata est iurisdic-  
tio a quo, vt scribit Bal. in l. 7. addictos. sub  
num. 2. vers. item adde. C. de episcop. aud. &  
sic iudex à quo post interpositam appella-  
tionem efficitur incompetens, ex quo nego-  
tium deuoluitur ad superiorem, vnde ei tan-  
quam non iudici non est parendum, Lancel.  
tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. &  
innou. appell. pend. ampl. 20. princ. num. 2.  
fol. 357.

Contra istam extensionem facit, quia au-  
ditoritas superiorum excusat, Crauet. cons. 6.  
plura videnda. sub nu. 95. vers. nec obstat. qua-  
re Miridanes Atilium, qui ei insidias sibi  
parat, supplicio afficit, & seruos eius impu-  
nitos esse voluit ob parentis necessitatem, vt  
recenset Gail. in pract. obsecrat. de pac. publ.  
lib. 1. cap. 4. sub num. 14.

Facit etiam, quia actus tribuitur ordinan-  
ti, & non exequenti, testibus ijs, quos retuli,  
& sequutos sum infra quæst. 17. limit. 10. nu.  
3. & 4. vers. ratio.

Huius oppositioni patet solutio ex allega-  
tis supra in ratione extensionis, nam non

dicitur superior, stante appellatione, & sic  
cessat argumentum.

109 EXTENDE II. eandem declaratio-  
nem, vt in Regno Franciae procedat, etiam si  
subesset iusta causa non occipiendi appella-  
tionem, quia adhuc iudex debet expectare,  
quod iudex ad quem hoc pronuntiet, & ce-  
ditat exequutionem faciendam, Boer. d.  
decif. 153. num. 6. nam in Francia omni ap-  
pellationi est deferendum ob superioris re-  
uerentiam, siue causa sit civilis, siue crimi-  
nalis, Rebuffi. tract. de seoren. execut. in pra-  
fat. num. 23. & 24. tom. 1. fol. 307. & adde  
quæ scripti infra quæst. 17. limit. 47. mēb. 3.  
sub nu. 26. & limit. 48. sub nu. 44. vers. imo.

110 RESTRINGE istam extensionem,  
vt non procedat duobus casibus. Primus est,  
quando periculum esset in mora. Secundus  
est, quando iudex est talis, à quo non potest  
appellari, quia quolibet istorum casuum po-  
test procedi ad exequutionem etiam in Regno  
Francie, Boer. d. decif. 153. nu. 6. & 7. Tertius  
casus erat iodelinquens capto iouis ma-  
lesicio. Quartus erat in sponte confessio  
sed hodie etiam in istis recipitur appellatio,  
vt scribit Rebuffi. sub d. no. 24. & quod iudex  
possit procedere in adducto primo casu ad  
exequutionem, quando periculum est in  
mora, scribit Boer. d. decif. 153. sub num.  
5. quem refert, & sequitur Laocellori.  
tract. de attent. par. 2. cap. 12. amplius 4.  
princip. num. 16. vers. secundo. fol. 352. &  
limit. 6. princip. num. 24. fol. 364. & latius  
limit. 43. fol. 376. & adde, quæ scripti infra  
quæst. 17. limit. 38. num. 1. & seqq. & limit.  
48. num. 43. & 44.

111 Aduerte declarando istam restrictionem,  
quod licet iudex à quo, quando imminet pe-  
riculum moræ, possit procedere ad exequu-  
tionem, tamen debet postea superiori scri-  
bere causam, quare appellationem non rece-  
perit, & si illa causa est legitima non punie-  
tur, si autem non reperiatur legitima, & de-  
bisset appellationi deferre, tunc tenetur,  
Boer. d. decif. 153. certum est. sub nu. 5. vers.  
tamen vult. & adde, quæ scripti infra quæst.  
19. rem. 1. concl. 4. num. 82. & 83. & ideo  
aduertat iudex, quod casus sit clarus, ne  
alias ponat se in aliquo magno periculo.

112 DECLARA V. vt omnes poenæ ces-  
sent, quando iudex non admisit appella-  
tionem, quæ non debebat admitti, quia tunc  
potuit impune procedere ad vltiora. Fean-  
ch. in cap. 31. de priore. in princ. vers. nota  
à con-

à contratio sensu, de appell. quod intellige, donec ei fuerit inhibitum, sed quandoque etiam si fuerit et inhibitum, vt in casu con- fess. & conuicti, de quo se ipsi infra quæst. 17. limit. 4. num. 13. & limit. 48. num. 15.

113 EXTENDE I. hanc declarationem, vt non solum cessent poenæ, sed iudex, qui admittet appellacionem iniustam, seu friuolam, peccaret, vt scripti infra q. 17. limit. 4. num. 3. & limit. 36.

EXTENDE II. vt procedat etiam quando probabiliter dabitur posset, an appellatio esset admittenda, quia ratione probabili dubij excusatus, Franch. in cap. 59. vt debitus, sub num. 42. vers. in gl. in verb. ex rationabili. de appell. & Concar. in l. vlt. c. quæst. 19. num. 5. vers. limita nisi. C. si de mon. poss.

DECLARA VI. vt cessent poenæ, quando iudex non admittendo vsus est clau- sula (nisi si & quatenus), quia tunc non ha- betur pro reiecta simpliciter, vide infra q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 100.

DECLARA VII. vt hodie dictæ poenæ non sint in vsu, eadem quia in rescriptis apponitur clausula (appellacione remota) tñ quia non dantur commissiones contra iudices, Contar. in l. vlt. c. 19. num. 10. & 12. vers. ceterum. C. si de mon. poss.

Hæc declaratio est nimis vaga, ideo tem- pera eam ex his, quæ scripti infra q. 17. limit. 6. memb. 6. num. 78.

## ARTICVLVS XIV.

114 AD DECIMUMQVARTVM articu- lum. Cuius expensis debeant iurati, seu dari apostoli.

Respondeo, dandos esse expensis petitis, Sal. in aul. hodie. 5. apostolos. num. 13. vers. quæri consuevit. C. de appell. & quod Doct. teneant, esse tradendos expensis appellantis, scribit Gemin. in cap. 1. num. 13. vers. sed an apostoli. de appell. in 6. & esse communem. conclusionem, scribit Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 224. fol. 490. & quod apo- stoli, seu litteræ dimissorie debeant dari ex- pensis petitis tantum, refert, & sequitur Alex. Sicut. in pract. iudic. cap. 142. num. 2. in fine.

Confirmatur ista communis conclusio ex his, quæ dixi lib. præced. cap. 2. num. 849. & seqq.

Ergo in hac quæstione de secundò tempore causæ appellacionis, videlicet, de tempore petenda apostolos, sequitur, vt videamus de tertio, nimirum de tempore impetrandi iu- dicem, & committendi causam appellacionis.

Lauds Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O. XIV.

## ARGVMENTVM.

Infra quantum tempus sit commit- tenda causæ appellacionis.

## S Y M M A R I V M.

COMMISSIO causa appellacionis impetra- da consideratur in quinque casibus, qui redu- cuntur ad duos, num. 1.

APPELLANS habet in quatuor casibus an- num ad committendum causam appellacionis, sub num. 1. vers. ex primo. & num. 2. 3. & 4. — Iudex potest præfixere terminum breuiorem, num. 5.

COMMISSIO causa appellacionis à senten- tia diffinita, lata in Curia, debet secundum stylum impetrari infra decem dies, num. 6. & 7. — Extenditur, num. 8. & seqq. in quibus agi- tur de commissione impetranda post habitum terminum pro seruato ante subscriptionem sententiæ, vsque ad num. 21. — Inferitur quo termino prouari non possit appellus, commissio- nis causam ex stylo Romana Curia, num. 22. & 23. — Declaratur multipliciter stylus Ro- mana Curia committendi causam infra decem dies, num. 14. & seqq. vsque ad num. 23. — Limitatur multipliciter idem stylus com- mittendi causam infra decem dies, num. 24. & seqq. vsque ad finem quæstionis. — Prima limitatio est, quando causa est in appellacione, quæ

quia tunc non procedit stylus deferendi iudicis appellacionem, num. 24. — *Secunda limitatio*, quando iudex, requisitus de apostolis, moreretur ad terminum iuris, num. 25. & seqq. in quibus multa discutuntur de commissione impetrata, pendente termino iuris, deq. illius subreptione, validitate, & invaliditate cum distinctione plurium casuum usque ad num. 31. — *Tertia limitatio*, quando iudex dedit secundum terminum iuris, num. 32. — *Quarta limitatio*, quando per appellantiem non fecit, quominus committeret infra decem dies, num. 33. & seqq. in quibus dantur multa exempla usque ad num. 43. — *Quinta limitatio*, quando appellatus praesenti appellanti incommittendo causam, quia tunc causa appellati non deferatur, licet appellans non fecerit committi, num. 44. & 45. — *Sexta limitatio*, quando appellans interponitur a sententia, lata extra Curiam, num. 46. & seqq. in quibus dantur multa declarationes usque ad num. 59. — *Septima limitatio*, quando dantur apostoli testimoniales, num. 60. — *Octava limitatio*, quando causa fuit commissio saltem die undecima, num. 61. — *Nona limitatio*, quando appellatur a iudice suspecto procedente, num. 62.



**VONIAM** in aliquibus casibus appellatur ad Principem, & hic in Curia Romana multi iudices, à quorum sententijs non potest appellari, nisi ad Papam, de quibus iudicibus scriptis supra quaest. 8. num. 127. & seqq. art. 6. & quia Princeps committit causam proceribus dirimendam, & Papa, ad quem appellatur non cognoscit ipse, sed delegat, ideo videndum est infra quantum tempus debeat appellare impetrante commissionem causae appellacionis.

Pro absoluta resolutione sunt considerandi quinque casus, qui tamen possunt reduci ad duos.

Primus casus est, quando iudex à quo statim rejicit appellacionem.

Secundus casus est, quando nec rejicit, nec admittit, sed dat terminum iuris, vel aliam ad reddendum pro apostolis petitis in appellacione: & deinde appellanti, redeundi in termino iuris, dat apostolos recusatorios.

Tertius casus est, quando dantur apostoli testimoniales.

Quartus casus est, quando admittit appel-

lationem, seu illo met tempore, quando datur appellatio, dat simpliciter apostolos recusatorios sine aliqua termini praefixione ad proseguendam appellacionem.

Quinrus casus est, quando iudex eodem tempore, quoniam admittit appellacionem, vel in termino, dato ad redeundum pro apostolis, dat recusatorias cum aliquo termino ad proseguendam appellacionem, id est, committendam causam: nam quod iudex possit appellanti assignare terminum ad proseguendam appellacionem, scribunt Franch. & Maran, quos recito, & sequutus sum q. seq. art. 2. sub num. 15. vers. quinto.

**IN PRIMO, ET SECUNDO** casu (quando iudex rejicit appellacionem, seu in termino iuris dato respondet de apostolis recusatorijs) concludo, quod appellans habet integrum annum ad committendam causam appellacionis, eamque finicidam, & ex causa biennium, & per viam rebusationis in integrum etiam triennium: ratio est, quia, cum iudex ab iure rejicit appellacionem, vel rejicit in termino iuris, dādo apostolos recusatorios, nullum ipse dat terminum ad proseguendam appellacionem, quia, rejiciendo eam, videtur incomparabile, quod ipse diceretur praefixisse aliquem terminum ad proseguendam appellacionem, quam ipse voluit de medio tollere, & consequenter appellans remanet in terminis iuris communis: sed de iure communis appellans, volens prosequi suam appellacionem, debet eam prosequi & expedire infra annum, ut dixi, & ex causa infra biennium, cap. 5. cum sit romana. & ibi Doct. de appell. quia in iure non est aliter determinatum istud tempus faciendi committi, & proseguendi causam, nisi ut supra, videlicet, infra annum, & ex causa infra biennium, Bal. & Card. Alex. quos recito, & sequutus sum q. seq. art. 2. nu. 2. & 13. declarat. 1. vers. sexus tempus. & vers. septimum. & ideo sufficit, quod appellans faciat eam committi quodcumque, dummodo intra annum faciat non solum committi, sed etiam expediri si non fuerit impeditus: ita ea, quae declarando scripsi quālibet. seq. art. 2. num. 17. & seqq. & art. 8. nu. 179. nam causa appellacionis interpositae non dicitur desertas, nisi lapso anno, & ex causa impediti biennio per ea, quae recito, & sequutus sum q. seq. d. art. 8. sub num. 179. & 180.

Neque obstat, quod iudex à quo non detulerit

reſerit, ſeu non admiſerit appellacionē, quia non per hoc eſt in eius poteſtate tollere eſſeſum, & vigorem appellacionis: ſimō remanet in ſuo vigore quoad eius proſequutio- nem, vt ex Branch, reiuli & ſequutus ſum ſupra quæſt. 1. art. 1. num. 30.

2. **EXTENDE** conſolutionem huius ſecundi caſus, vt habeat locum etiam ſi appel- lanti, redeanti pro apoſtoliſ in termino iuris, præfixerit alium terminum, iura quem ap- pellatus obtinuerit dari reuerentiales &c. vide caſum huius extensionis quæſt. præcedi, num. 60. & infra. nu. 32.

3. **IN TERTIO** caſu ( quando ſunt dati apoſtoliſ teſtimoniales ) concludo, vt in præcedenti, quod appellans habet annum ad ſa- ciendum committi cauſam appellacionis, vt totali infra limit. 7. nu. 60.

4. **EXTENDE** vtramque conſolutionem vt in tantum detur annus ad faciendum, committi cauſam appellacionis, vt iudex nō poſſit breuiare hunc terminum, quia ſi nūc admittit appellacionem, non poteſt appella- ti præſigere terminum ad eam proſequen- dam, ſic. Vcl. & Dec. quos reuli & ſequu- tus ſum infra num. 15. verſ. declara ſecundo.

5. **IN QUARTO** caſu ( quando iudex admittit appellacionem, ſeu dai apoſtoliſ re- uerentiales, nullo præſixo termino appella- ti ad proſequendam appellacionem ) con- cludo, vt in præcedentibus, quod appellans habet vnum annum ad proſequendam ap- pellacionem, Franch. in cap. 37. oblat. ſub num. 4. col. 3. verſ. prima eſt quando nullus, de appell. miſiſ ſc. enim eadem rationes, que militant in præcedentibus caſibus.

Quare, vt vides, nūc ſc. hi quatuor caſus poſſunt reduci ad vnum, quia omnes habent hanc conſolutionem, quod appellans habet vnum annum ad faciendum committi cau- ſam appellacionis.

Contra hanc conſolutionem, quando iudex appellacionis forſetari debet à Principi, oppoſito videtur enim, quod appellans nūc habeat tempus indefinite, quia commiſſio cauſe appellacionis connumeratur inter fa- talia, ſeu eſt pars fatalium, nam fatalia in- tiantur ab origine appellacionis, vt ex Bal. & Card. Alex. reuli & ſequutus ſum q. ſeq. art. 2. num. 12. verſ. declara primo. quare fatalia incipiunt currere non à die commiſſionis cauſe, ſed à die interpoſite appellacionis, vt reuli, & ſequutus ſum quæſt. ſeq. art. 7. num. 173.

Sed in auditorio Principis fatalia non, eurrunt, ſeu cauſa appellacionis non efficitur deſerta, etiā ſi ſtaret p. mille annos in concil- iatorio Principis, Abb. Card. Alex. Dec. Odd. & alij, quos reiuli & ſequutus ſum q. ſeq. nu. 131. & in ſpecie, quod in cauſa appellacionis, introducta in conciliorio Principis, non, emittant fatalia, donec Princeps conſtituat quis cognoscat, ſcribit Aſſi. quem reuli, & ſequutus ſum q. ſeq. art. 3. caſ. 4. ſub num. 131. & quod appellans excuſetur à proſecutione appellacionis, ſi Principi notificauerit ap- pellacionem introſitam, & peruenit ſibi dari iudicem ad quem, & Princeps diſtulerit dare iudicem, ſcribit Inſ. Cuſa, quem reuli, & ſequutus ſum vbi ſupra, & quod ap- pellans cluſus ut impeditur factio Principis ante commiſſionem, ſcribit Theſ. Foſſan. quem reuli & ſequutus ſum infra d. caſ. 4. ſub nu. 133. verſ. ſubreſtringe.

Reſp. huic oppoſitioni, quod appellanti non currunt fatalia, quando apud Principem viuitur diligentia debita pro cauſe commiſ- ſione imperanda, alias, ſc. non vtrius dili- gentia debita, fatalia currunt, & cauſa efficitur deſerta, vt ex Alex. M. Ani. Bauer. Gramm. & Theſ. Foſſan. reuli & ſequutus ſum num. ſeq. & nu. 6.

6. **IN QUINTO**, & vltimo caſu ( quan- do iudex à quo admittit appellacionem, & præſigat appellanti terminum ad committi- faciendum cauſam appellacionis ) concludo, quod appellans iſto caſu debet infra termi- num ſibi præfixum ſeculſe committi cauſam appellacionis, vel ſaltem adhibuiſſe ſolitam diligentiam, vt committeretur, alias ap- pellatio efficitur deſerta, & ideo intro- ductum eſt, quod appellantes vadunt ad cameram Principis, & ſolicitant portarium, & poſſant ad cameram pro introducenda, appellacionis cauſa, & faciunt rogare nota- rium etiam teſtibus, quod non poſſunt ha- bere additum, vt ex Ang. in auth. de liſ. C. de temp. appell. referunt, & ſequuntur Alex. enſ. 164. viſo proceſſu cauſatum ſub num. 5. ibi. vnde dicti ang. lib. 2. & M. Aut Bauer. tract. de mor. par. 1. in 4. temperam. ſub nu. 12. ibi. facit quod pulchre. tom. 6. par. 2. fol. 406. & quod appellans debeat requirere ſuperiorem cum oppoſitione, vt cauſam, appellacionis committat, ſicut dictum quod requiritur iudex, vt dei apoſtoliſ, alias appellatio efficitur deſerta, ſcribit idē Alex. conſ. 19. viſo proceſſu num. 3. verſ. circa ſc.

eundem. & ibi. vnde debuerunt priores. lib. 1. & magis correde d. consil. 64. sub nu. 6. & quod appellans debeat facere debitam diligentiam pro commissione causae, sentit Theff. Postul. decil. 10. instaurat. casil. num. 3. & quod in concilio Principis, si appellans fuerit negligens, vccalla commutatur, sibi sit imputandum, refert, & sequitur M. Ant. Bard. tract. de temp. vtil. cap. 4. sub num. 3. vers. sed redeundum. tom. 5. fol. 114. & quod si appellatur in Curia, tunc debeat appellans ne dum arripere iter versus Cancellariam, sed debeat ad ipsum Vicecancellarium, vel eius Locumtenentem accedere, si potuit, alioquin de hoc debeat protestari, & praesentare commissionem signandam. & recipere super hoc publicum iustamentum, quia, hoc facto, si commissio non fuerit signata, vel praefata infra terminum appellanti praefixum ad prosequendum appellationem, non sibi nocebit, testatur Rot. decil. 3. alias 155. si certus terminus. sub omni. 1. ibi. hanc procedunt. de appell. in nou.

Nec sufficit, quod appellans semel attentauerit adire superiorem pro impetranda commissione causae, & ipsam requisierit, & postea discesserit superior, quia tenetur, cum superior reuersus fuerit, redire ad eum, & de nouo requirere, quia sola absentia non excusat, & appellantes, qui accedunt ad Sedem Apostolicam, si uou possunt habere copiam Papae, oportet, quod protestentur de impedimento, Aut. de Butr. in cap. 8. ex ratione. uum. 8. vers. ex his deciditur. de appell. quem refert, & sequitur Alex. d. consil. 19. sub num. 3. vers. circa secundum. lib. 1. & quod uou sufficiat semel adire superiorem pro impetranda commissione, & esse impedimentum, nisi impedimentum persecueruerit, & perseueret, scribunt iidem Ant. de Butr. & Alex. ubi supra, & M. Ant. Bauct. d. par. 1. sub num. 13. quia si appellans non potuit hodie habere copiam Papae, habebit cras, Ant. de Butr. & Alex. ubi supra, & quod appellans debeat iustanter, & iustanissime petere commissionem causae, scribit Alex. d. consil. 164. visu processu causarum. uum. 3. lib. 1. ita quod non sufficiat ex semel iustitisse scribi etiam Gramm. decil. 13. lata sententia. sub num. 4.

6 EXEMPLIFICA, declarando practicabilem conclusionem huius quinti casus, in appellatione legitime interposita, & infra

legitima tempora a sententia diffinitiva, littera hic in Curia, quia ex inueterato, & vniuersali stylo iudex à quo eam admittit cum termino decem dierum ad comparitendum causam appellatouis, alias appellatio efficitur deserta, Cassad. decil. 4. de more. in principio, de appell. fol. 311. Caputaq. decil. 31. appellatio, & decil. 31. & dicitur par. 1. Vestr. in prax. lib. 7. cap. vlt. nam. 6. nunciis praecedentibus, & late Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 1. de arbit. & in nou. appell. pend. in praefatione. num. 59. & seqq. verum, quando finitur. tom. 5. fol. 347.

7 Ratio huius styli est, quia mos Palatii, seu Curiae Rom. est, ut appellanti à diffinitiva dentur apostoli reuerentiales, & hoc cum termino decem dierum in forma solita, quia ius deserti appellatouis, Cassad. d. decil. 4. in principio, & quod ius appellatione à diffinitiva delatui iudicis à quo nihil operetur, quia iudex ex debito tenetur deserre, & quia ius deserti ipsi appellanti à diffinitiva, scribunt Franch. in cap. 44. sepe. sub num. 30. vers. in eadem gl. ibi. statim. & Card. Alex. num. 35. de appellat. & quod ius deserat appellanti à diffinitiva, & terminum statuatur, dixit Rot. decil. 41. alias 357. fuit dubitatum, de appellat. in nou. & quod non sit in consideratione, an iudex deserat appellanti à diffinitiva, cum ius deserat, scribit Pur. decil. 103. in vna geruad. sub num. 1. & 2. lib. 3. & quod ius deserat appellatouis à diffinitiva, & iudex non deserens puniatur, scribit idem Cassad. eod. decil. 4. de more. in principio, & decil. 8. appellatoues, num. 10. de appell. fol. 312. & 316. & quod ex stylo Palatii intelligantur semper dari reuerentiales, scribit Caputaq. decil. 157. commissio appellatouis. omni. 2. par. 1. seu quia appellanti à diffinitiva lex ipsa desert, & quia appellationes in Rom. Curia semper ad Sedem Apostolicam emittuntur, & iudex, qui ei iudicis appellatouem non deserret, puniretur, solent propterea iudices Romanus Cur. in appellatione à diffinitiva dare apostolos reuerentiales in forma, & forma quam postea notarius extendit est ista, memoratur D. iudex dedit reuerentiales apostolos quatenus à diffinitiva, & intra decem dies, ac quatenus à legitima persona, alias reuolutorius. & quia iudex à quo potest appellanti praticare terminum ad prosequendam appellationem, visu receptum est in Sacro Palatio, ut iudex eodem contextu, quo dat praefatos apo-



apostolos reuerentiales, præfigat terminum decem dierum ad prosequendam appellationem, vt enarrat Vestr. d. lib. 7. cap. vlt. num. 1. & 2. & quod apostoli reuerentiales dētur sub prædicta forma, scribit etiam Cassad. decif. 7. quauis auditor. nu. 5. de appell. fol. 315. & de præfatu stylo, & obseruati Sacri Palatii testatur rursus idem Vestr. ead. prax. lib. 3. cap. 3. num. 4. fol. 56. vocans hunc terminum decem dierum terminum ipsius iudicis, & hominis ad prosequendam appellationem. Et cum hac praxi præfigendi terminum decem dierum ad prosequendam appellationem concordat casus, quem ponit Rot. decif. vlt. 86. alias 488. si papa. de appell. in pon. & concordant, quæ scribit Cresc. decif. 1. alias 15. tempus, de appellat. fol. 140. & quod mos sit, vt iudex præfigat terminum decem dierum, scribit Rot. decif. 41. alias 357. fuit dubitatum. de appell. in nou. & quod, datis reuerentialibus in Curia, censetur etiam per iudicem datus terminus decem dierum ad committendam causam, scribit Lancel. d. cap. 1. in præf. nu. 59. & 60.

Contra hanc exemplificationem, seu styllum oppono tripliciter.

Primo, quia in auditorio Principis fatum non currunt, & ideo causa non efficitur deserta iuxta ea, quæ reuult & sequitur sum q. seq. nu. 31. art. 3. cal. 4. sed tempora committendi causam sunt de temporibus futurum, vt reuult & sequitur sum. ead. q. seq. sub ou. 13. art. 2. vers. tertium tempus, ergo.

Huic oppositioni respondi supra cum. 4. in fine, num. 5. & 6.

Secundo oppono, quia si iudex à quo deferret appellationem, iam abdicat à se omnem iurisdictionem quoad illam causam, vt ex Bar. Soc. Felyu. Maran. & Lancel. reuult & sequitur sum infra quæst. 17. limit. 47. mēb. 3. num. 4. vel. restringe quinto. Ergo cum deferret appellationi non potest appellanti præfigere terminum, quia terminum præfigere importat habere iurisdictionem.

Huic oppositioni responderi Franch. in cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. sub nu. 8. de appell. in 6. dicens, quod iudex non potest præfigere terminum ex iurisdictione, quæ habebat in causa principali, quia illa est à se abdicata, sed potest, quia in hoc est sibi concessa iurisdictione à iure, vt in iuribus citatis à Franch. & quod iudex à quo postquam deuoluit appellationem possit terminum præfigere, scribit etiam Gemin. quem reuult,

& sequitur sum infra q. 17. limit. 47. mēb. 1.

Tertio oppono, quia, quod iudex à quo præfigat terminum appellanti ad prosequendam appellationem, est imponere legem superiori, quod inferior facere non potest, testibus Abb. Franch. Dec. & alij, quos reuult & sequitur sum q. seq. art. 10. decl. 2. nu. 218.

Resp. quod iudex à quo præfigit terminum appellanti ad faciendam diligentiam committendi causam, & non ad committendam, sicque præfigit parti, & non superiori, quod facere potest, vt declarauit ibidem.

8. RETENTA exemplificatione & stylo.

9. EXTENDE I. eundem styllum, seu potius illius rationem admittendi omnem appellationem, vt seruatur etiam in Regno Francia: nam ibi omni appellationi deferretur ob reuerentiam superiorum; laudabile enim est, superioribus honorem, & reuerentiam deferre; & iudex debet velle; si maiam & iniquam proferat sententiam; vt superior eam reformet, ne pars condemnata remaneat lra, & ipse in foro animæ teneatur, licet quidam damnati, & corrupti iudices odio prosequantur appellantes, vt ex Franch. Rebuff. & Capic. reuult infra q. 17. mēb. 3. sub num. 16. vbi videas.

9. EXTENDE II. eandem exemplificationem seu styllum committendi causam

appellationis infra decem dies, vt procedat etiam si sit habitus terminus pro seruato coram iudice delegato, coram quo terminus pro seruato potest durare ultra annum, vt scripti supra quæst. 12. num. 8. quia nihilominus appellatio debet interponi infra decem dies à die habiti termini pro seruato, & iudex deinde appellationi deferre, & disto reuerentiales in forma, debet appellans ex tunc infra alios decem dies sequentes expedire commissionem causæ appellationis; quauis sententia nōdum sit subscripta.

10. Contra hanc extensionem & styllum oppono tripliciter, & erunt oppositiones viles ad habendam veram notitiam styli.

Primo oppono, quia causa appellationis non potest committi ante laram sententiam, quia non grauatur non appellat; si non appellat, ergo non potest committere causam appellationis, March. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. super diuers. cap. 28. num. 1. & 2. fol. 198. in 2. impressimò neque potest committi post laram sententiam, nisi sit etiam interposita appellatio infra legitima tempora, vt scripti supra

M m 2 quæst.

quasi. 3. num. 3. vers. primus. & elapsis decem diebus, appellas non est aroplis in re-  
pore ad appellandum, & consequenter neque  
ad faciendum committit t. aulam appellatio-  
nis.

Sed, attento praefato stylo, quod iudex  
possit proferre sententiam post decem dies  
quandocunque, pars appellaret ante laram  
sententiam, & non dum t. onfiro, an esset  
grauata: ergo impossibile videtur, quod pars  
arctetur ad impetrandum commissioem.  
causae appellationis, tunc forsan sententia  
subscriberetur in eius fauorem, & ideo vellet  
illam approbare, & non appellare.

Rtsp. hinc oppositio, negando assum-  
ptum, quia sententia praesumitur, seu fingi-  
tur lata eo dit, quo terminus est habitus pro  
seruato, & idco ex tunc extat firmenda, &  
consequenter ex tunc adeit grauamen, &  
stante grauamine potest interponi appella-  
tio, & interposita appellatione, sequitur à  
primo ad vltimum quod possit causam ap-  
pellationis committere, & commissione vti  
quatenus sententia subseribatur contra se;  
vnde praxis est, vt detur commissio or-  
dinaria. *Dignetur S. P. causam, & cau-  
sam appellationis, & appellationum à qua-  
dam asserta sententia diffinire, vt de iur.  
lata, per Audiatorem Camera inter Seium  
afforem ex vna, & Titium reum conuentum,  
S. P. oratorem ex altera de, & super Ore-  
rebusq. alijs &c. in prima instantia, & sine  
obli gatione camerale &c.*

Ex vultis videre, quod sententia fingatur  
lata in die habitationis terminis pro seruato,  
seu praesumatur ea die lata, seq. praesumptio  
iuris, & de iure, quae probationem non reci-  
pit in contrarium, respicere hoc, quod R. P.  
D. Locum teneas in tribunalibus Auditoris Ca-  
merae habet plures terminos pro sequaris  
in die iudicis, quos tamen postea publice  
d. clarat in die informationis notarij t. tiam  
si illa dies non sit dies iudicis, & tamen,  
nunquam est auditum, quod illa decreta, &  
sententiae possint impugnari, quia fuerint  
lata in die non iudicis, fingunt enim lara  
in die terminis, qui fuit habitus pro seruato.

Hincq. procurator frustra post terminum  
habitum pro seruato, accedit ad notarium  
vna cum testibus, & non reperta sententia in  
actis, allegat iudicem suspensum; quia nihilo-  
minus sententia, quae postea subseribitur, di-  
citur fuisse aorea lara, & sit dicitur allega-  
tus suspectus post laram sententiam.

Illinc etiam vana reddi potest cautela,  
procuratoris, qui, tum ad instantiam parata  
admittit sit habitus terminus pro seruato ad  
sententiam, & valde timeat, sententiam sub-  
scribi contra suum clientelam, citat partem  
aduersam ad dictum contra lara produ-  
cta ad effectum, vt iudice admittente illa lara,  
citandus aut terminus habitus pro seruato,  
& si causa est delegata, & est vltima an-  
dientia, differtatur usque ad octas audientias  
de mense octobris, & noui requiratur tita-  
no, quia iudices, obutentes his procuratoris  
subseruatis, admittere solent lara sine pra-  
iudicio terminis habitus pro seruato, & frustra  
tunc procurator nitretur probare, quod  
sententia non erat subseripta; quia, si daret-  
ur haec probatio, de factis notariis, qui sen-  
tentiam scribit sub die termini habitus pro  
seruato, conuinceretur de falso.

Minus obstat, quod possit contingere,  
vt sententia subseribatur in eius fauorem,  
quo casu nollet appellasse: quia respondeo,  
quod potuit appellare quatenus contra, vt  
dixi infra.

Secundo oppono, quia si appellatio non  
est pura, sed conditionalis, pura si ali-  
quis protestaretur, se non molestari in sua  
possessione, & possessionem ab eo non aufer-  
ri, & quatenus auferretur appellaret, & co-  
ditione non adimpleta, procedatur super  
tale appellatione, processus dicitur inualidus  
ex to, quia huiusmodi appellatio conditionalis,  
non adimpleta conditione, nihil ponit  
in esse, & consequenter processus non habet  
vbi se fundet: vnde sicut processus est nul-  
lus ob nullitatem appellationis, ita etiam,  
si quid, pendente huiusmodi appellatione,  
fuerit gestum, non debet censeri attentatum,  
tunc appellatio nulla non potest operari ef-  
fectum attentatorum, quare si quis appella-  
uit, quatenus contra eum subseribatur  
sententia, & ouit nullo modo, talis appel-  
latio dicitur nulla, & cessant attentata, vt  
deducit, & sequitur Lancellatus de attent.  
par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appellat.  
pend. linn. 50. penult. num. 192. & seqq.  
vers. quinta causa. tom. 5. fol. 387. pro qua  
oppositio Lancel. citat Achil. de eadem  
ego result, & sequutus sum supra quae. 5.  
sub nou. 125. vers. aduerte, & quod appel-  
latio conditionalis à futuro grauamine non  
teneat, scribitur Franch. Corn. & aliq. quos  
tenet, & sequutus sum supra d. quae. 3.  
num. 1. opus seqq.

Sed

Sed appellans ab eiusmodi sententijs appellat conditionaliter, quatenus contra, ut dixi supra eadem quæst. 5. sub nou. 121. ergo eiusmodi appellatio non tenet.

Huius secundæ oppositioni respondeo, verum esse, quod si procederetur super appellatione conditionali, non prius adimpleta conditione, processu appellationis esse nullos. sed in casu, de quo agimus, appellatio dicitur interposita post latam sententiam, & in ipsa causa appellationis non proceditur, nisi post latam sententiam, quia licet appellans expediat commissionem appellationis tamque redimat a Curatoribus, & producat in officio archiepiscopi, tamen nunquam citat partem ad defendendum contra commissionem, nisi cum fuerit subscripta sententia, & quia sententia posset esse subscripta in omnibus, & per omnia ad eius fauorem, potest commissione non vii, ex quâ appellauit quatenus contra.

11 Tercio oppono, quia dato isto stylo, quod index delegatus possit habere terminum ad sententiam pro seruato vsque ad biennium, & sententiam deinde subscribere, sequeretur duo absurda. Primo enim sequeretur, quod iudex, antequam subscriberet sententiam, non cogetur respondere de apostolo. In per ea, quæ considerauimus quæst. præced. num. 73. siq. redderetur vana illa iura, quæ iudici imponunt necessitatem respondendi de apostolo infra triginta dies, de quibus iuribus scripsi ead. quæst. præced. nu. 43. 46. art. 4. & nu. 59. art. 7. & sub num. 100. art. 13. Secundo sequeretur necessario defectio causæ, quia si iudex nō subscriberet sententiam, nisi post lapsum biennium, sequeretur necessario lapsus fatalium, & ex lapsu fatalium defectio, siq. esset in potestate iudicis fere sententiam inappellabilem.

Huius tertie oppositioni respondeo, euzuando vtrumque absurdum.

Ad primum absurdum respondeo, quod index delegatus, requisitus pro apostolis, dabit terminum iuris, & requisitus in fine termini solet dare alium terminum iuris, & sic deinceps, quoties requireretur, donec subscriberet sententiam, & quia, dando secundum terminum iuris, appellans non renetur amplius redire, recte Rot. & alij, quos citauimus, & sequutus sum quæst. præced. num. 34. & 56. & ipse iudex vltimus apostolos de iure dare non potest, Rot. quam

citauimus ead. quæst. præced. num. 61. & habetur, ac si dāu essent reſistorij, vi scripsi eadē quæst. præced. num. 60. vers. contrariis. & num. 65. cessat absurdum, quia cessant dati reſistorij, & consequenter potest committere causam appellationis, ut dixi quæst. præced. num. 65.

Ad secundum absurdum respondeo dupliciter.

Primo respondeo, quod isto casu appellans impediretur lacto iudicis, ne posset prosequi appellationem, & ideo aut fatalia ipso iure non current, præsertim si appellans protestaretur de isto impedimento, aut restitueretur aduersus lapsum fatalium, vi latius declarauimus quæst. seq. art. 3. cas. 4. num. 123. & art. 9. num. 181.

Secundo respondeo, quod appellans isto casu debet facere instantiam apud iudicem pro aperitione termini habiti pro seruato, ut post Rot. sentis Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appellat. pend. in præfat. num. 29. vers. amplia primo. tom. 5. fol. 347. dicens, quod fatalia currūt, & ob illorum lapsum appellatio censetur deserta etiam si intra fatalia fuisset pro iudicem habitus terminus pro seruato, & deinde antequam pro parte appellantis fuisset facta instantia pro aperitione termini lapsum esset quadriennium, & demum ad instantiā appellantis terminus fuerit resolutus, quia sententia dicitur transisse in rem iudicatam, subdens, quod fatalia currunt etiam si sententia non fuerit subscripta.

Aduerte, quod hæc tertia oppositio non potest considerari in iudiciis ordinarijs, quia possunt habere terminum pro seruato solum per dies decem, etiam si sint delegati neq. in ijs delegatis, qui possunt habere terminum pro seruato solum per quindecim dies, aut vsque ad mensem, quales sunt Auditores Rotæ, vi scripsi supra quæst. 12. nu. 8. quia isti, si infra decem dies à die termini habiti pro seruato detur appellatio, & requirantur pro apostolis, possunt dare terminum iuris, qui est vnus mensis, & tunc appellanti redeunt possunt dare apostolos, quia tulerunt iam sententiā, & sic cessat sententiæ interuicium, quam in alijs delegatis considerauimus quæst. præced. num. 73.

12 RETENEO extensione.

IN FERO, quod appellans à sententijs, latis in Curia Rom. non potest priuari termino viginti dierum ad eorum attendam

causam appellationis & die largi sententia: lata enim sententia, habet principis, decem dies ad appellandum, sique potest appellare vltima die descendit, & alii decem habebit ad committendam causam, si iudex appellationi detulerit, dederitque incontinenti reuerentialis in forma, quod si non fecerit, aut committi infra has decem dies, sufficit, quod fecerit annotari prout istam commissioni, vt dixi infra num. 36. & ex tunc habebit mensem, vt dixi infra num. 37.

- 13 INTELLIGE eandem exemplificationem, & stylum, eiusdemque secundam extensionem, vt ille stylus Rom. Curie committendi causam infra decem dies à die appellatus importet vni iurium casu necessitatem, ita vt si appellans eam non commiserit, seu non fecerit diligenter committere infra dictos decem dies, efficiatur defecta: & casus est iste, quando iudex defert appellationem, datque incontinenti apostolos reuerentiales in forma, vt in precedenti ultimus.

At in alijs casibus iste stylus non importat necessitatem, sed solum dat licentiam appellanti, vt possit nihilominus, si voluerit, committere infra eandem decem dies, non expectato termino vnius anni à iure sibi indulto, aut alio sibi à iudice prefixo, ad rolandum pro apostolis.

Ratio, quare de stylo possit committi infra decem dies etiam in istis casibus, est, quia licet iudex dei appellanti terminum iuris, seu non detulerit appellationi, tamen eam admittit iuri, & ideo idem stylus est, vt causa possit committi infra dictos decem dies, ac si iudex appellationi de iussisset, & dedisset apostolos reuerentiales in forma.

- 14 DECLARA I. eandem exemplificationem, & stylum, vt appellans dicatur causam commisisse infra decem dies, dummodo ante lapsum tempus decem dierum, commissio sit in hanc Curiam, quia satis dicitur tunc appellans prosecutus causam appellationis, cum non sit necessarium, commissionem fuisse presentatam iudici, cui committitur. Cassad. decif. 4. de more. num. 1. de appell. Puz. decif. 389. in vna giocen. sub nu. 1. lib. 2. & apertius Ctescen. decif. 1. alias 25. tempus. & decif. 2. alias 65. lib. 2. commissionem de appell. neque fuisse redemptam à Curia, ibi, Ro. diuers. decif. 790. offic. par. 3. lib. 3. fol. 201.

Ratio huius declarationis est, quia isti decem dies, qui dantur ad expediendam

commissionem, dantur ad inchoandam prosecutionem appellationis, vt retuli & sequor. Ius suum infra sub num. 3. p. & non ad prosecutionem coram iudice appellationis: etiam minus enim ad inchoandam prosecutionem appellationis est tempus ad appellationem subleuandum, id est, ad presentandum apostolos iudici ad quem, de quo tempore scripti quærit, seq. sub num. 1. 2. vers. tertium, & tempus & debet à tempore, quod datur ad presentandam appellationem iudici ad quem, vt retuli & sequor. sum d. q. seq. sub num. 12. vers. quartum tempus.

- 15 DECLARA II. dum dicimus, quod iudex præfigat terminum appellanti ad prolequendam appellationem, id est, ad committendam causam appellationis, vt hoc procedat in terminis, in quibus loquitur conclusio, videlicet, quando iudex à quo defert appellationi, à quo casu iudex potest præfigere terminum appellanti ad prolequendam appellationem, vt disputanda sunt sum. pluribus rationibus adductis, Gemin. in cap. 5. cum appellacionibus. §. si verb. nam. 7. vers. sed quæro an postquam de appell. in 6. Secus si appellationi non deferat, quia tunc non potest terminum præfigere ad prolequendam appellationem, Ro. decif. 16. alias 282. nota quod iudex de appell. in antiq. Gemin. in cap. 1. §. in quibus, sub nu. 4. ibi: sed dicitur hic. & Franch. in §. post hæc, sub num. 1. de appell. in 6. Dec. in cap. 5. cum sit innotia. sub numero, 15. vers. subiicit etiam. de appell. Veti. in prax. lib. 7. cap. vlt. sub num. 3. ibi, dixi autem, Laurell. tract. de atenu. par. 1. cap. 12. de atenu. & innot. appell. pend. limit. 13. num. 4. & 5. cum 5. fol. 368. & hanc esse communem opin. testatur, & sequitur disputando Dec. d. cap. cum sit romana. sub num. 7. versus finem, vers. secundum casum, & nu. 18. & seqq. sunt enim hæc incompatibilia, vt iudex præfigat terminum appellanti ad prolequendam appellationem, & appellationi non deferat, Velle vbi supra.

Contra hanc declarationem, quod enim iudex possit præfigere hæc terminum, etiam si appellationi non detulerit, videtur probari ex textu cap. 1. §. post hoc appellanti. de appell. in 6. vbi post exhibitos apostolos dimissorios, vel refutatorios subdit de præfixione termini ad prolequendam appellationem. & ita ex illo textu notat ibi in sum.uario Gemin. & refert & sequitur Franch.

in cap. 4. personas. sub num. 10. verſ. ſed dubitatur. ibi. ſed ipſe idem. de appellat. hancque contrariam opinionem arbitratuſ veram eſſe Gemin. ſubmet contrarius in d. cap. cum appellacionibus. 5. ſi vero. num. 7. eo ſine. verſ. ſed quid eſt conuerſo. de appell. in 6. & videtur eam ſequutus dum eam vltimo refert loco Guld. Pap. traſt. de appell. doq. 88. nu. 57. tom. 5. fol. 39. eamque eſſe vltiorem teſtatur. & ſequitur Moder. pax. Cur. Archiep. Neap. cap. 70. oum. 5. verſ. ſed difficultas.

16 **RETENTA** declaratione, ſi placet in via diſputandi.

**SUBDECLARA** illatius. vt eo ipſo. quod iudex præſigie terminum ad proſequendam appellacionem. cõeſatur admittere appellacionem. licet appellatio ab initio non fuerit recepta. Roa. decif. 21. alias 242. nota quod in cauſa profana. de appell. in antiqu. & Veſtr. in prax. lib. 7. cap. vlt. ſub nu. 3. ibi. dndi autem. & quod iudex cõeſatur admittere appellacionem. quando ſimpliciter præſigie terminum. non admittendo. nec reſciſcendo appellacionem. ſcribit Dec. in d. cap. 5. cum ſit romana. ſub num. 19. ibi. vel locum habere. de appell. & apertius ſoluſo cotraſta in d. cap. 57. oblatz. not. 2. num. 2. & quod huiusmodi termini præſigio habeat vim delatioois. ſcribit Lanſei. traſt. de acceſſ. par. 2. cap. 12. de acceſſ. & in nou. appell. pen. limit. t. num. 39. tom. 5. fol. 359. q. oem latius retuli & ſequutus ſum infra q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 91.

Ratio eſt. quia. qui vult conſequens. neceſſe eſt. vt vellet antecedens neceſſarium.

Contra eandem ſubdeclarationem tenet Abb. in cap. 4. ſepe. num. 22. verſ. no iudex præſigendo. de appell. & Franch. in cap. 4. personas. num. 11. verſ. & adocerte. de appell. & in cap. 5. cum appellacionibus. 5. ſi vero. nu. 8. verſ. in ea gloſ. de appell. in 6. & quod delatio appellacionis. & assignatio termini ſine delat. & per assignationem termini oon videatur iudex a quo deferre appellacioni. ſcribunt idem Franch. in cap. 57. oblatz. ſub num. 1. not. 2. gnd. tit. de appell. & eſt communen \* opinioem teſtatur idem Franch. in cap. 64. nicolao. ſub num. 4. verſ. in gloſ. 1. de appell.

27 **RETENTA** ſubdeclaratione. quæ eſt vera.

\* **EXTENDE** eam. vt præſigio terminũ operetur tres effectus. quos operatur etiam

admiſſio appellacionis. Primus effectus eſt. quia purgat ſuſpicionem. quæ poterat reſultare contra appellante. quod appellaret cauſa diſſerendi iudicium. Secundus effectus eſt. quia non poterit appellans præueniri ab aduerſario in impetratione iudicis. Tertius effectus eſt. quia appellans non eſt comparens. ſeu non proſequens in termino condemnatur in expenſis abſque aliqua citacione. ſi appellatus non inſtat pro proceſſu ad vltiora in cauſa appellacionis. ſecus ſi inſtat procedi in cauſa appellacionis. quia tunc non condemnatur in expenſis. quantum cõtumax. ſed debet expectari diſſinitia. Abb. in d. cap. 64. nicolao. num. 7. Franch. in 6. verſ. ſecundo quartitur. & Card. Alex. num. 7. verſ. habitis ſecundo. de appell.

28 **RESTRINGE** eandem ſubdeclarationem. vt non procedat quoad effectum introducendi cauſam in Curia. quia delatio. admiſſio. ſeu receptio appellacionis habita à iudice. vel à parte operatur. vt cauſa diſcatur eſſe in Curia. vt loquendo de appellacione ab interlocutoria. & à diſſinitia. declarant Franch. in cap. 64. nicolao. num. 5. verſ. ſed quæritur primo. & verſ. aliqua odo & quinto. & apertius Card. Alex. ſub no. 6. d. appell. & idem Franch. in cap. 70. interpoſita. 5. eidem. not. 2. num. 2. eod. tit. de appell.

Sed ſola præſigio. ſeu assignatio termini noo deuoluit cauſam ad Curiam. ſed requiritur vltra quod appellatio ſit recepta à iudice. vel ab appellato. Franch. d. cap. nicolao. ſub nu. 4. verſ. in gloſ. 1. ibi. & idco hoſt. de appell. & de commun. opinioem teſtatur ibidem Dec. num. 27. verſ. in gloſ. 1. & ante eum ipſemet Franch. & quod iſta ſit veritas & communiter ſequuntor ſcribentes. teſtatur ibidem Card. Alex. num. 6. verſ. gloſ. in verbo appellacioni ſue.

29 **VILITAS** buius reſtrictionis eſt. quia in primo caſu tenetur appellans proſequi cauſam in Curia. vel ad eam tranſmittere procuratorem cum ſufficienti mandato ad proſequendam: in ſecundo verò caſu reſtetur ſolum appellans impetrare. ſeu mittere procuratorem ad impetrandum in Curia iudicem appellacionis. qui cogooſat in partibus. & non in Curia. vt clare explicat Card. Alex. vbi ſupra. & quod appellacio. cui non ſit delatum per iudicem. vel per partem. deuoluit cauſam ad Curiam ad ſine vt tractetur in Curia. ſcribit idem Franch.

in cap.

in cap. 70. interposita. S. eidem. not. t. no. 1. eod. tit. de appell. & vide supra q. 5. restr. 3. num. 28.

10. **SVBRESTRINGE** declarando eandem restrictionem ut habeat locum in causis prophanis, non in beneficiis, vide Franch. ta d. sup. 64. nicolao. num. 4. in fine, ibi. & intellige prædicta in alijs causis quam in beneficiis. & Card. Alex. sub num. 6.

Secus ergo in causis beneficiis, quæ de sui natura tractantur in Curia, quia illæ per appellationem semper sunt tractandæ in Curia, & proinde sola etiam præfixio termini devaluit ad Curiam. Franch. & Card. Alex. ubi supra.

11. **DECLARA III.** ut iudex à quo, volens præfigere appellanti terminum ad proseguendam appellationem, debeat illi præfigere eodem contextu, quo appellationem admittit, quia post admissionem appellationem non possit deinde infra tres dies præfigere ei ulique terminum, cum post admissionem appellationem totum negotium, tam principale, quam accessorium videatur devaluatum ad supervisionem secundum unam opinionem quam refert Rot. dec. l. 40. ubi § 36. si appellatur à diffinitis, de appell. in nou. quam refert, & sequitur Veld. in prax. lib. 7. cap. vlt. sub num. 3. verbi dicit quoque.

Contrariam opinionem, quod eam iudex possit post admissionem appellationem præfigere etiam ex intervallo terminum ad proseguendam appellationem, tenent Gemin. in cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. sub num. 7. de appell. in 6. Franch. in cap. 4. personas. sub num. 9. verbi non obstat. & verbi & procedunt prædicta de appell. & esse communem opinionem testatur, & sequitur Dec. in cap. 5. cum sit romana. sub num. 1. §. in fine, verbi subijcie etiam de appell. hancque opinionem in casu, quo iudex præfigit terminum post tres dies, sequente est Rot. ubi supra.

12. **DECLARA IV.** ut iudex possit, si vult, præfigere hunc terminum, sed non cogitur præfigere, Franch. in cap. 4. personas. sub num. 1. verbi in gloss. 1. & in cap. 27. ad hanc. num. 1. verbi tene menti de appell. & Dec. in cap. 5. cum sit romana. sub num. 19. ibi. & erat hoc in potestate. eod. tit. de appell.
13. **DECLARA V.** ut nihil referat commisionem appellationis esse expeditam per principalem, seu per procuratorem, vel aliam quamvis personam, & non habendam

tem mandati, etiam si esset excommunicatus, vel filius familias, quia commissio, seu iudex potest impetrare a quolibet etiam sine mandato, ut ex Spec. & Ron. reculi, & sequatur sum supra q. 5. num. 7. inbdeclat. secunda §. & sub num. 74. extendi 30. ubi videas.

14. **LIMITA I.** nunc eandem exemptionem rationem deferendi cuicumque appellanti, & dandi apostolos reuerentiales, ut non habeat locum in obligationibus formæ Cammeræ, aliisque muneris, & censibus executiuis, quia si iudex in his decernat mandatum, & debitor appellet, iudex dat testu auctoritatis in forma, etiam si appellatio interponatur ad Papam, & licet, nulla data de apostolis responsione, procederet ad executionem, substineretur tamē stylo executio, dummodo cōstaret Signaturæ de obligatione in forma Cameræ, seu materiam esse executivam per ea, quæ dixi quæst. præced. num. 70.

15. **LIMITA II.** declarando eundem stylum, de quo supra no. 6. cogentem ad committendam causam infra decem dies à die appellationis, ita quod si non fuerit commissa, appellatio efficiatur deserta, quia hoc procedit duobus tantum casibus. Primus est, quando iudex à quo expresse præfigit appellanti terminum decem dierum. Secundus casus est, quando eidem appellanti, & petenti apostolos responderet de apostolis reuerentiales in forma, quia moris est, ut intelligatur concessi decem dies ad committendam causam appellationis, ut dixi supra num. 6. & 7.

Secus est, quando iudex, requisitus de apostolis, daret terminum huiusmodi ad tedendum pro apostolis, quia, cum terminus inris sint triginta dies, ut, citatis iuribus, & Maran. Mandos. Veld. & alijs, scripsi quæst. præced. sub num. 41. art. 5. verbi sed tamen tunc appellans teneret expectare ultimum momentum triginti diei, & in eo ultimo momento debet redire pro responsione apostolorum, & habita responsione, inerat alius terminus secundum qualem arem apostolorum, quos dabit iudex: aut enim dat reuerentiales in forma, & tunc debet causam committere infra decem dies, ut sapius dixi, sed si daret reuerentiales cum alio longiori termino, sufficit, quod eam committit infra illum, longiorem terminum assignatum: aut dat reuerentiales simpliciter, sen refutatorios, seu testimoniiales, & sine aliqua præfixione termini, & tunc habet annum ad committendam

etiam; ut dixi supra num. 2.

Ratio huius limitationis est, quia pars appellans, & monita ad terminum iuris, est impedita, & non potest causam committere, pendente termino, & si aliter diceremus, quod appellans deberet intra eundem terminum redire pro apostolis, & presentare appellacione iudici ad quem, posset iudex à quo semper opprimere appellantem, detinendo eum usque ad ultimum momentum item quia sunt distincta tempora, ut hæc omnia in casu statuti Urbis considerat Loe. Pat. in pract. capit. lib. 5. cap. 3. nu. 4. & seqq. quare, pendente termino iuris, seu alio assignato à iudice, non potest impetrari iudex appellacionis, seu committi causa, quia, pendente termino, nihil est iniquum, Rot. Vestr. Mandos. & Ruginell. quos reuli, & sequutus sum quæst. preced. num. 74. art. 8.

- 36 **SUBLIMITA** hanc limitationem, in eo, quod dicimus, appellantem non posse impetrare iudicem appellacionis, pendente termino ad redeundum pro apostolis sibi dato, quia hoc non procedit in Curia; quare potest appellans, non aliter expectato responso super apostolis, facere committi causam appellacionis, Rot. decif. 34. alias 734. nota quod quando, de appell. in antiq. & decif. 41. alias 357. fuit dubitatum, paulò post principium. ibi. nam ex quo. de appell. in nou. Caput. decif. 38. appellatio bona, la seconda, num. 1. par. 1. decif. 157. commissio appellacionis. ead. par. 1. & decif. 15. seu 4. iudex si dedit, par. 3. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. in fine in vicinis verbis, sub num. 37. fol. 106. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. pend. temp. apost. sub num. 27. ibi. impetratio enim iudicis. rom. 5. fol. 385. Marches. tract. de commiss. in 2. par. in commiss. appell. cap. 1. sub num. 21. fol. 3. idcirco licet de stylo solet apponi clausula in commissione, *ut termino iuri pro apostolis seorsum dato, ita quod pro illis ulterius redire non teneatur, attente quid à distincta, ut vocant Mandos. tract. de commiss. in commiss. 7. appellat. in 1. t. instant. in verbo. termino iuris. fol. 103. in fine, Vestr. in prax. d. lib. 7. cap. 3. versus finem sub nu. 37. & Marches. d. cap. 1. sub num. 27. fol. 31. tamen ista etiam clausula non est necessaria, quia, ut dixi, appellans potest impetrare iudicem etiam pendente termino recipiendorum apostolorum,*

Lancellor. d. cap. 13. num. 28. & seqq. fol. 385.

Ratio huius sublimitationis est, quia lex ipsa desinit appellacioni à distincta, Rot. d. decif. 41. ibi. nam ex quo ias. Cassid. decif. 4. de more. in principio, de appell. fol. 312. Vestr. d. lib. 7. cap. 3. in vicinis verbis, & late cap. vi. num. 1. & 2. & quod ius desinit appellacione à distincta, idcirco, iudex non desinit puniatur, etuli, & sequutus sum supra num. 7. vicinatio.

- 37 **EXTENDE** obiter eandem sublimitationem, ut commissio impetrata, pendente termino ad redeundum pro apostolis, non solum teneat iuxta prædictam sublimitationem, sed (quod placet) commissio, præsentatis iuribus, impedit iudicem à quo, ne possit procedere ad executionem, etiam si notorium esset, appellacionem non tenere, Io. Audi. in cap. 28. pastoralis. sub num. 11. versus finem. ibi. vel melius dicas. de offic. & proreli. iud. deleg. & Contrar. in l. vnica. q. 3. nam. 1. C. si de mon. poss. seu notorium esset, quod appellatio facit illegitimam interpositam, quia cognitio, vestigia, an Papa fuerit certificatus, quod sententia esset lata in iudicio momentanee possessionis, seu esset iudicis à quo commissio causa cum clausula, *appellacione remota*, non spectat ad iudicem à quo, sed ad iudicem, cui committitur causa appellacionis, Contrar. d. quæst. 3. num. 8. vers. quinimo.

Contrariam opinionem quod enim commissio cause appellacionis non valeat, quando est subreptitia eo, quod in ea non satis expressam, quod causa fuerat delegata iudici à quo cum clausula, *appellacione remota*; teneat Abb. in cap. 28. pastoralis. §. preterea. sub num. 4. & alij Canonistæ de offic. & proreli. iud. deleg. quia si Papa sciuit, non ita de facili admisisset appellacionem, & consequenter non dicitur concessisse ex certa scientia, sed per ignorantiam, & subreptionem, Abb. ubi supra, & quod in iurisdic. prius delegat tunc su suspensa interim quoad executionem, quando Papa scienter admisit appellacionem interpositam à suo delegato, dato cum clausula, *appellacione remota*, sciuit Felyn. in d. §. preterea. num. 14. & alij, quos refert, & sequitur Contrar. in d. l. vnica. q. 3. num. 4. & seqq. usque ad num. 8. C. si de mon. poss.

Confirmatur hæc opinio contraria, quia scriptum, seu commissio auocatoria cause, si sit

si si subreptitia, est ipso iure nulla-absque  
ope exceptionis, & ideo nullam tribuit iu-  
risdictionem, testibus Vani, & Vester. quos  
retali, & secutus sum supra lib. 1. cap. 64. nu.  
9. in fine.

- 28 Sed commissio causae appellationis, quan-  
do sententia est inappellabilis saltem quo-  
ad effectum suspensiuum, importat voca-  
tionem causae quoad executionem, quia a-  
uocari executionem à iudice à quo.

Ergo, cum talis commissio sit subreptitia,  
erit ipso iure nulla quoad illum effectum su-  
pensiui. si est ipso iure nulla, non tribuit iu-  
risdictionem quoad illum effectum: si non tribuit  
iurisditionem, iudex à quo indubitanter potest  
procedere ad victoriam in executione.

- 29 Corroboratur haec illatio, quia in si mill  
videmus datum esse in facultatibus Reue-  
rendissimo Aaioni Cameracensi, vi, si in com-  
missione appellationis ab obligatione cam-  
erali non sit facta expressa mentio obliga-  
tionis cameralis, possit, non obstante com-  
missione, procedere ad executionem, vt in  
eius facultatibus num. 27. vbi, & non ob-  
stantibus concessis à Greg. XIII. anno Do-  
mini 1590. pridie idus Decembris, & notae  
Mandol. tract. de inhibiti. q. 93. sub nu. 1. ro.  
5. fol. 107. quas facultates ex allegatis su-  
pra sub num. 27. vbi confirmatur, & num.  
28. censeo non esse contra mentem iuris  
communis.

- 30 QUID dicendum? Pro aliqua con-  
cordia, in omni intelligentia, declaratione, &  
praxi eorum, quae dicta sunt in extensione,  
& contra extensionem, considerandi sunt  
septem casus, quos quasi per modum deci-  
suum ponam, quia habent adeo copiosam  
materiam, vt ea incidenter tractari non pos-  
sit sub hac extensione.

Primus casus est: quando appellatio non  
est interposita infra legitima tempora, vel  
causa erat delegata, appellatio remota, &  
nihilominus est impetrata commissio appella-  
tionis, & impetratio est notificata iudici à  
quo; dum pars, quae impetratui commissio-  
nem appellationis, citata coram ipso iudice  
à quo, exceptio de secundis literis, seu secun-  
do rescripto impetrato: & isto casu secun-  
dum ea quae ex Ant. de Butr. refert, & sequi-  
tur Abb. in cap. 3. ceterum. sub omni. 10. ibi,  
si autem est facta ad instantiam partis, de  
rescripto, processus factus post exceptionem  
est nullus: sed secundum Fel. in ibidem num.  
17. exten. 2. non sufficit euipere, sed si iu-

dex procedat, non obstante exceptione. vt  
quartum appellatio in reiectione exceptionis,  
& ita, generaliter loquendo, quando iudex  
expressè pronuntiat rescriptum subreptitum,  
vel pronuntiat tacite, procedendo ad vici-  
tiora, & reieciendo obiecta, scribit Marches.  
tract. de commissi. par. 2. de commissi. fana.  
nullit. cap. 1. sub num. 26. fol. 367. in secun-  
da. in preteriti. & quod si iudex à quo non su-  
percedat in executione, postquam Papa  
concessit litteras super appellatione inue-  
posita, pars, quae literis impetrat, possit  
appellare, ex quo grauius, & debeat appella-  
re, quia licet iudex procedendo faciat ma-  
le, tamen processus tenet, & via nullitatis  
succurri non potest, scribit Coniar. in Lonic.  
q. 3. num. 1. 2. & 3. Cui de momen. poss.  
Rati oest, quia iudex, coram quo excipi-  
tur de commissione causae, potest, vt dixi, ex-  
pressè, vel tacite pronuntiare commissio-  
nem esse subreptitiam, quo casu eius proces-  
sus tenet, nisi appelletur.

Nec dicatur, quod haec cognitio; an re-  
scriptum sit subreptitum, pertinet ad iudi-  
cem appellationis.

Quia respondet, quod potest pertinere,  
etiam ad iudicem à quo, si non coram ip-  
so ad quem, sed coram ipso de eo contro-  
ueratur.

Secundus casus est: quando Princeps in  
secundis literis, seu commissione appella-  
tionis apposuit clausulam decreti irritantis, vel  
alia verba, per quae appareat, Principem  
velle reuocare ex tunc quaecumque fuerit agi-  
tarum per primum iudicem: & isto casu pro-  
cessus est ipso iure nullus, etiam data igno-  
rantia iudicis, Abb. in cap. 3. ceterum. sub  
num. 1. ubi. ego aliter solen dicere, de re-  
scripto, & isto casu procedi extensione.

Tertius casus est: quando commissio appella-  
tionis est impetrata super appellatio-  
ne legitime interposita, & in causa appel-  
labili: & isto casu non est dubium, quod  
iudex à quo non potest ulterius procedere,  
quia eius manus sunt ligatae etiam sola ap-  
pellatione absque commissione, & proce-  
dendo, processus effectus nullus ipso iure, &  
& reuocaretur per viam attentati, Lancel.  
tract. de attenti. par. 2. cap. 1. 2. de attenti. &  
in nou. appell. pend. in praefat. omni. 12. tom.  
5. fol. 347.

Quartus casus est: quando commissio ap-  
pellationis est impetrata in causa inappel-  
labili, & iudici à quo non dum est notificata  
commissio.



commisso impetrata: & isto casu potest valde procedere: siue illa commissio sit subreptitia, siue non per ea, quæ scribit Abb. in d. cap. æteram. num. 20. versus finem ibi aut revocatio est facta simpliciter, de rescrip. nisi sit facta motu proprio cum clausula irritantem, quia tunc sumus in secundo casu.

Quintus casus est: quando rescriptum ad lites, non tamen advocatorum cause, est subreptitum, seu obreptitum, & dubitatur an sit validum: & concludo, quod est validum, & quod ideo tribuit iurisdictionem, donec pronuntietur, esse subreptitum, Marches. tract. de comm. p. 2. de comm. advoc. caus. cap. 4. num. 21. fol. 487. in secunda impressione: non enim est nullum ipsum iure, sed vitiatum upe exceptionis, ut retuli, & sequens sum supra lib. 1. cap. 64. sub num. 9. & adde, quæ scripsi infra num. 53. & quod iudex habeat iurisdictionem, quamvis contra litteras impetrationis iudicis obijciatur exceptio falsi, non quod ipse litteræ sint falsæ, sed quod in eis narratum sit mendacium à parte, scribunt Bar. & Innoc. quos retuli & sequens sum infra q. 17. limit. 6. memb. 7. num. 55.

Sextus casus est: quando rescriptum advocatorum cause est subreptitum, seu obreptitum, & dubitatur, an sit ipso iure nullum & concludo, quod sic per ea, quæ scripsi supra contra extensionem.

Septimus casus est: quando oritur controversia super subreptione, & obreptione rescripti in prædictis, & alijs casibus, & dubitatur quis debeat cognoscere præfatam controversiam: & concludo, quod debet cognoscere is, coram quo de eo agitur; quare si is, qui rescriptum obtinuit, citet adversarium coram iudice, ad quem rescriptum est directum, is de eo cognoscat, sed quia iudices, ad quos spectat arbitrari, an omnia, seu expressio sit talis, ut induxerit Principem ad rescribendum, nolunt diuinare mentem Principis præsentis in Curia, ideo in Vrbe optimus viget stylus, ut is, qui prætulit rescriptum esse subreptitum, adeat eundem Principem, citato adversario, pro reformatione illius rescripti, ut retuli, & sequens sum supra lib. 1. cap. 64. num. 11. in fine, & sic materia subreptionis in Curia non prædicatur, nisi coram eodem Principe.

31. **RESTRINGE** eandem sublimitationem, posuimus supra num. 36. dum diximus, causam appellationis posse committi etiam

ante dationem apostolorum, ut non procedat in appellatione ab interlocutoria, Rot. decis. 34. alias 734. nota quod quando ibi, secus aorem de appell. in antiq. & decis. 37. alias 357. sunt dubitatum, de appell. in nou. & quod Signatura non soleat dare commissiones appellationum, pendente termino ad redeundum pro apostolis, nisi in appellatione à diffinitiva, ideoque in clausula, quæ petitur in commissione detogari obstaculo pendente dicti termini, debeat exprimi, intento quod à diffinitiva, scribunt Vestr. & Marches. quos retuli supra sub nu. 26.

Contra hanc restrictionem: quod enim commissio impetrationis iudicis teneat etiam in interlocutoria, & ideo sublimitario procedat indistincte, tam si sit appellata à diffinitiva, quam si sit appellata ab interlocutoria; tenebat una pars Dominorum Rotæ decis. 53. alias 564. verum si appellatur, de appell. in antiq. hancque veram credit illius decisionis Colloquor, & uti veriorum, & communiorum lequitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. pend. i. p. apostol. pend. num. 34. & 35. verum amplius ut non solum, tom. 5. fol. 386. reprobat decisionibus citatis in restrictione, & inconstancia Boerij, & Neuzant, quos citat, & idem tenet eod. cap. 13. sub nu. 1. 12. & 13.

32. **LIMITA III.** ut multo minus procedat, quando iudex dedit appellanti terminum iuris, videlicet triginta dies ad redeundum pro apostolis, & deinde eidem, redeunti pro apostolis in termino, dar alium terminum iuris, intra quem postea appellatus obtemperet, appellanti dari reuerentiales cum intimatione, quia licet appellans in casu huius limitationis non fecerit causam, committi iura decem dies à die intimationis, ut appellatio non dicitur deserta, Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de antiq. & in nou. appell. pend. in præfat. nu. 71. tom. 5. fol. 348. & folius limit. 13. princ. sub nu. 3. fol. 368. dicens, quod licet iudex appellanti, reddere pro apostolis in termino iuris, dederit alium terminum iuris, intra quem appellatus obtinuerit dari reuerentiales cum termino decem dierum ad prosequendum in forma, & hoc fuerit appellanti intimationum, tamen appellans, quamvis non redeat ultra pro apostolis, nec in termino causam committi facta, non dicitur renuntiare appellationi, & potest causam usque ad annu. & ex causa usque ad biennium prosequi, ex quo iudex hoc casu non

fu non censetur appellacioni derulisse, & in vltima impressione in prefat. dicti cap. 12. nu. 78. al. quod appellans non incurrit amplius redire pro apostolis, & perinde est, ac si fuissent dati refoi storij, de qua in vide. quare. preced. sub nom. 60. & 61.

33 **LIMITA IV.** vi non procedat, quando non fiat per appellansem, quominus causa committatur infra terminum decem dierum sibi præfixū ad eam cōmū tendam, quia sui est, quod eam faciat committi quando eunque poterit: parsa enim sunt ad curandum desertionem appellacionis facere causam committi, vel adhibere diligētiā, quod committatur, vi ex exemplis infra positis clare apparebit.

34 **DECLARA** hanc limitationem circa probationem diligentie, vi relinquatur arbitrio iudicis, quando dicatur fuisse adhibitam diligentiam, quia si appellans dicit, se adhibuisse diligentiam, & tamen non potuisse facere, quod causa cōmitteretur, nec esse est, vi etiam dicat, se fuisse impeditum, & consequenter teneatur probare legitimum impedimentum, cuius probatio relinquitur arbitrio iudicis, vi, loquendo etiam de excusatione desertionis causæ propter impedimentum, resull. & sequitur sub q. seq. nu. 147. art. 4.

35 **SVBDECLARA** hanc declarationem, vi iudicis arbitrium cesset in casibus, decisio a iure, vel à iudiciorum vlti, vel à statuto, vel à communi Doctorum interpretatione, & demum in rebus claris: quare arbitrium potest veritas solum in ambiguis iuxta ea, que scripsi lib. preced. cap. 9. num. 331. 335. & seqq. & cap. 12. num. 378. 379. & 381. & quod arbitrium iudicis cesset vltis, in quibus habemus consuetudinem, vide que iuxta, & sequitur Benne. tract. de pauper. q. 6. num. 39. & 40. tom. 18. fol. 1. & quod propterea in poenis arbitrariis illud dicatur verum, quod est vltimum scribit Bar. in l. 33. de iur. iur. quoque. §. publicè. nu. 2. ff. de procu. & quod id, quod est consuetum fieri, non dicatur arbitrium, sed necessarium, scribit Bar. in l. 4. quicumque. not. 4. verific. l. 1. aut. ou. 57. in hoc C. de seru. fugi. & quod iudex in imponendis poenis debeat sequi consuetudinem, & imponere poenas solum si receptas à consuetudine, & nō minores, quodq. in faciendis compositionibus debeat attendere modum consuetum, qui probatur per libros potestuum Curie, vide Par. de Pnt. tract. de l. ynd. in verbo. an si potestas. num. 76.

tom. 7. fol. 234. & quod iudex, non seruans in arbitrariis consuetudinem, faciat licentiam, vide eundem Parid. de Pnt. eod. tract. in verbo. potestas qui habet. num. 3. fol. 245. & Benuei vbi supra, & quod poena arbitraria habeat solum locum, quando deficit ius commune, vel statutum, aut consuetudo, scripsi supra lib. 1. cap. 12. num. 86. & multa cumulat Euer. in locis argumentorunt, in l. pco ab visitato, seu soluto. fol. 630.

36 **EXEMPLIFICA** hanc candē quartā limitationem sic subdeclaratā, quando appellans aduersus Regem Cancellariæ pro impetratione iudicis, & cōmissione causæ infra illos decem dies, flo. deen. 25. alias 155. si certus terminus, & decis. 41. alias 337. fuit dubitatum de appell. in non. dicens, quod in appellacionibus à sententijs, latis in Curia, debet appellans ire ad Cancellariam, vel eius Locum tenentem, seu Vicecancellarium, & ei debet ponigere lchedulam commissiois, Casad. decis. 4. de more. sub nu. 2. de appell. Vell. in pax. lib. 7. cap. vlt. nu. 5. in fine, fol. 116. & lib. 3. cap. 5. sub num. 4. fol. 56. dicens, diligentiam committendi causam, appellacionis probari nec dum si probeatur, cōmissionem causæ fuisse infra terminum Causibus, & baco suo presentatum, verum etiam si probeatur, quod appellans in termino aduenit enim, qui signat cōmissiones, & ei suam cōmissionem presentauerit, Lancellariæ. de auen. par. 2. cap. 12. in prefat. num. 65. tom. 5. fol. 348. & in vlt. impress. num. 71. dicens, quod debet accipere fidem presentacionis cōmissionis à Præfecto Signaturæ, vel à D. Regem Cancellariæ, Cancellariæ. decis. 8. alias 66. lib. 2. cōmissionem causæ. num. 4. in fine, & num. 4. de appell. fol. 146. quem refert & sequitur Marchet. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 1. nu. 67. fol. 17. qui quatuor vltimi ad vsum hodiernū scribimus sufficere, quod appellans adeat Regem Cancellariæ, vi is sua manu apponiat in calce cōmissionis diem, presentatæ cōmissionis per ista verba. *presentata die 14. July 1610.* ad effectū vi per hanc eius subscriptionē consistet de diligentiā appellantis, & ad hanc praxim reducit hodie doctrina, quam tradit flo. de. decis. 5. ff. eod. terminant, de appell. in nou. quā latius resull. & sequitur inm supra sub nu. 5. versū quinto, ibi. & q. si appellatur.

37 **Vtilitas**, oriens ex hac presentata, est duplex.

Prima

Prima, quia causa præferatur à defer-  
tione, quamvis commissio non fuerit expe-  
dita infra decem dies. Vestr. in prax. lib. 3.  
cap. 5. sub num. 4. & hoc seruatur quotidie  
sine contouersia.

Secunda, quia de stylo prorogati ad eam  
committendam infra mensem à die præsen-  
tationis, Martichet. tract. de commiss. vbi supra,  
& in secunda impress. par. 1. cap. 4. de offi-  
& auct. vicecane. num. 16. fol. 38. sed est ex-  
hibenda saltem eadē decima die in actis no-  
tarij iudicis à quo, vt se abstinere ab exe-  
cutione, eum per illam exhibitionem sibi  
ceritō constet de diligentia appellantis in  
prosequendo appellationem.

Contra hunc styllum, seu secundam vi-  
litteratam de prorogando tempus ad vnum mē-  
sem facit, quia, si stylus arbitrat, tempus  
decem dierum à iudice congruè dari in a-  
postolis reuerentialibus ad committendam  
causam appellationis, inconsideratè iuxta vim  
præsentatæ prorogati ad mensem, si quidem  
de natura dilatiuius, quæ datur ei, qui ob  
iustum impedimentum non expediti aditū  
est, vi ad sanatum retinepretiū dilatio a  
capite, vi ex Bar. Bal. & Paul. de Casti. retuli  
& sequor sum lib. præced. cap. 5. num. 7.  
decis. 4. unde adest videtur loquutus Par.  
decis. 389. in vna giennen. in fine num. 3.  
lib. 2. dicens, quod quis non dicitur profe-  
qui appellationem debita diligentia, vt re-  
nerui, nisi penes Regentem loco Vicecan-  
cellarii insteterit pro signatura commissio-  
nis abintēda, & ad Curiores perferenda in-  
fra viginti dies post appellationem, quare, si  
commissio postquam fuerit præsentata Re-  
genti steterit per viginti dies antequam ve-  
nerit ad hanc Curiorum, appellatio effi-  
citur deserta, Put. d. decis. 389. sub num. 1.  
quasi aperte dicitur Put. quod si commissio  
post præsentatam non expeditur infra alios  
decem dies, qui quilibet unus numerū viginti  
dierum à die appellationis, in qua fuerunt  
dari reuerentiales, causa efficitur deserta.

His non obstantibus, rationabilis est sty-  
lus, quia tempus decem dierum ad com-  
mittendum causam appellationis præcedit  
solum quando sunt dari reuerentiales in  
forma, quo casu sciendum est, quod Reges  
Cancellarius, habita fide notarij, iudicis à  
quo in eadem commissione de apostolis re-  
uerentialibus, potest ipse commissionem si-  
gnare, & si sciderit abique Referendario, &  
abique Illustriss. Cardinali Prefecto Signa-

toræ, & abique alicuius ministri reuisione,  
& signatam immediate transmittere ad ha-  
eum Curiorum, sicque facili, & breuis est  
ista via, & ideo stylus arbitrat, tempus  
decem dierum esse congruum; At quando  
appellans esset negligens, vel uollet istam  
fidem notarij, sibi que magis satisfieret, co-  
missionem expediri via ordinaria, tunc est  
in primis aduendus Referendarius, qui vi-  
deat commissionem, & de more nomen suū  
in capite apponat, & deinde aduendus est  
Reuisor commissioum, quem Tudelem  
hodie dicimus, qui illam vel reijci melius  
formandam, vel potest ad ad Illustrissimum  
Cardinalem, qui apponit rescriptum, &  
deinde portatur ad Illustrissimum  
Curialem, iude ad Regentem ipsius  
Cancellarii, qui apponit iudicem, iterumque  
revertitur ad Fiuale, qui commissione annotat  
ad librum suum, & eamque illam transmi-  
tit ad hanc Curiorum, & superdum am-  
bulat per manus istorum, euenit aliquod  
impedimentum, ita quod non prius expediri  
possit, quam per mensem.

Aduerse, quod hæc diligentia commit-  
tendi causam non probatur ex libro Baccodi  
primo, quia non probat certam diem &c. vi  
in casu de quo loquitur Capuaq. decis. 3.  
appellatio. par. 1. secundo quia non probat,  
vi per eundem decis. 3. & dicitur. 3. ead.  
par. 1. & quod non sufficiat diligentia, quod  
in libro Martini Lupi, qui solet portare co-  
missiones ad signandum, reperitur uumen  
appellantis, &c. dixit Rui. duers. decis. 799.  
oleon. par. 3. lib. 3. fol. 208. & aduerse quod  
ista sunt nomina Resistorum, qui eo tempo-  
re reuidebant commissiones, & hodie per-  
nominati loco eorum.

EXTENDE I. eandem exemplifi-  
cationem, vt procedat etiam si hæc præsen-  
tata non sit facta in commissione originali,  
sed in eius copia, quia nihilominus præfe-  
ratur à defertione, vnde in casu, quo die  
18. mensis Iulij fuerunt dari reuerentiales,  
& die 4. sequentis mensis Iulij fierat iudici  
præsentata commissio, & ex copia commissio-  
nis apparebat de diligentia manu D. Re-  
gentis, & dubitabatur, an ex causa effe-  
retur, hoc tenui non esse desertā. Lancel. tract.  
de astens. par. 1. cap. 1. 2. de astens. & in noui.  
appell. pæd. in præfatu. 66. tom. 5. fol. 348.

Ratio huius exemplificationis sic exten-  
de est, quia decem dies, qui dantur ad pro-  
sequendam appellationem, non dantur ad

Na com-

complectam prosecutionem appellationis; sed dantur ad inchoandum prosecutionem, Rot. diuersi. decif. 790. olcen. par. 3. lib. 3. fol. 308. & Crescen. decif. 8. alias 66. lib. 2. commissionem. num. 3. & seqq. de appell. & vide infra num. 59.

**EXTENSA III.** ut prefata diligencia, facta coram Vicecancellario, seu Regente Cancellarie post interpositam appellationem à diffinitiva, sufficiat ei tam si fuerit facta antequam iudex dederit spoliolus, & terminum præfixerit ad proseguendum, & etiam quod iudex ipse à quo detulerit deinde appellationem, & terminum decem dierum præfixerit ad proseguendum, quia nihilominus appellans non tenetur post delationem appellationis facere iterum prefatam diligentiam, quia sufficit illa prima, ex quo ius detulit appellationi, Rot. decif. 47. alias 357. fuit dubitatum. de appell. in nou. licet ibi contrarium teneat Collector.

**41 DECLARA** non eandem primam exemplificationem, vi si appellans à diueris Regentem Cancellarie, sed is vel non fuit receptus, vel fuit receptus impeditus, & ideo non potuit annotare diem presentate commissionis, appellans debet isto casu protestari, & super hoc recipere publicum instrumentum, quia alias non sufficeret illa diligentia ad eundem Regentem, Rot. decif. 25. alias 155. si certus terminus. de appell. in nou. & decif. 20. eodem tit. in antiquior. Cassad. decif. 4. de more. ou. 2. eod. tit. Vestr. in praxi lib. 7. cap. vit. sub ou. 5. ibi. vel curia vique, fol. 1. 6. & Lancellot. de cap. 12. in prefat. num. 64. tom. 5. fol. 348.

**43 EXEMPLIFICA II.** eandem quartam limitationem, & diligentiam in casu, quo quis est impeditus à feriis, ut puta, die prima Iulij. est lata sententia, die. 9. eiusdem, sunt dari reuerentiales, & deinde. 19. eiusdem fuit facta diligentia coram Regente, Cancellarie, de qua diligentia constabat per manus eiusdem, & deinde die 27. Iulij commissio fuit presentata in banco Curiarum, & vltimo loco die 26. Octobris eiusdem anni fuit citatus appellatus ad dicendum contra; nam isto casu licet à die 19. Iulij, quo fuit facta diligentia coram Regente, Cancellarie usque ad diem 27. Iulij intercesserit spatium vltra mensum; tamen, quia superuenierunt ferie, quæ iudici solent de mense Iulij circa principium, ut scripti lib. præced. cap. 5. num. 283; & sic materia

incidit in tempore feriarum, & non fuerint lapsi nisi 38. dies à die diligentia usque ad transmissionem commissionis ad bancum Curiarum, sique negligentia consilii in octo diebus, quibus tam superuenerunt ferie, excusatur delictio, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. in prefat. num. 67. fol. 348.

**43 EXEMPLIFICA III.** in casu, quo quis dat commissionem Reuicitori commissionem infra tres dies à die datorum reuerentialium, & postea redit ad eundem Reuicitor pro expeditione dictæ commissionis, & reperit, quod aduersarius accepit dictam commissionem tanquam suam, & dum ipse appellans laborat pro illius recuperatione, labitur tempus decem dierum; certe isto casu appellatio non efficitur deserta, ex quo ei, qui est impeditus facto aduersari, non curat tempus iuxta ea, quæ scripti quæst. seq. art. 3. cas. 2. nom. 61. & seqq. & signatur sub num. 66. & ita vixi praticatum.

**44 EXEMPLIFICA IV.** quando quis obtinuit rescriptum à Signatura cum aliqua clausula, quæ sibi non placet, & ideo vult nouam dare commissionem, quia, si interim labatur tempus, non attenditur lapsus, ex quo satis constat de diligentia.

**45 EXEMPLIFICA V.** in quouis alio iusto, seu legitimo impedimento, quia, stante iusto impedimento, causa non efficitur deserta, vide Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. in prefatione, num. 70. & 73. fol. 348.

**46 LIMITA V.** eundem stylum Romanæ Curie, atque tantum appellanti ad committendum causam appellationis infra decem dies, seu alium terminum, appellanti assignatum, vi non procedat hic in Curia, quando appellatus, præueniendo appellanti, faceret causam committi infra eisdem decem dies, quia cap. 57. oblatz. de appell. de non præueniendo appellanti in impetratione rescripti per appellatum non habet locum in Curia, ubi statim, datis apostolis, appellatus potest impetrare commissionem super appellatione, cuius commissionis vigore appellans tenetur procedere, nisi ipse præuenit appellatum in faciendo committi causam appellationis, Rot. decif. 16. alias 104. capitulum. num. 1. de appell. in nou. Franch. in d. cap. oblatz. in fine, num. 12. vers. vltimo aduerte. Card. Alex. sub num. 7. vers. aduertendum. & Dec. not. 3. no. 7. Marches. tract. de commiss. par. 1. cap. 16. de commiss. appell.

pell. vig. cap. oblatz. num. 9. fol. 285. in secunda impress. & hoc est notum in Curia.

Secus si iudex impetretur extra Curiam, quia tunc appellatus non posset præuenire appellanti. d. cap. oblatz. & ibi Franch. in fine sub d. num. 12. Card. d. nom. 7. vers. nota ex text. & Dec. d. not. 3. om. 6.

Ratio diuersitatis est triplex. Prima, quia in Curia datur iudex ex officio arbitrio Regentis Cancellarij, sed extra Curiam datur quem impetrans vult, nisi contradicatur in Audientia, Rot. d. decif. 16. num. 2. Franch. & Card. supra proxime citati, & Marchet. d. cap. 26. nam. 12. & 14. Secunda ratio est, vt illi fialis celerior imponatur, & celeriter circumscribitur, Rot. vbi supra, & Marchet. d. cap. 26. num. 7. & 8. fol. 285. sed hæc rationes non videntur tæte, quia etiam extra Curiam posset dari iudex ex officio, & vbiq; lites funt celeriter quoad fieri potest expediende. Tertia igitur ratio, quam excogito, est, quia quando causa committitur in Curia consideratur stylus iudicium, qui appellanti deferunt cum termino decem dierum, vt dixi supra. oem. 6. & 7. qua consideratione atenta, nullum appellanti inferunt præiudicium, si appellatus causam in eo termino committat, imò potius res ipsi grata agitur, tum quia expensas appellationis, quas ipse teneretur facere, facit appellatus, tum quia onerosa est diligentia committendi causam intra tam breuem terminum, à qua releuatur pec appellatum, hæcque consideratio dilatata est etiam, si causa committatur à sententia, lata extra Curiam, dummodo causa committatur in Curia: At qñ causa committitur extra Curiam supponere debemus, etiam sententiam latam esse extra Curiam, quia non conuenit, vt sententia, lata in Curia, reuideatur extra Curiam, & in appellationibus à sententia lata extra Curiam cessat hic stylus deferendi appellationi cum termino decem dierum, & consideratur in eis terminus iuris, qui est annuus; qua consideratione atenta, inferretur appellanti præiudicium, si appellatus posset præueniendo committere causam, & procedere, quia interest appellantis habere dilatione vnius anni, Rot. decif. 32. alias 104. appellatus. sub no. 1. de appell. in nou. & clarè Arch. d. cap. oblatz. n. 4. & 5.

INFERO ex prima ratione restrictione huius limitationis, dum dixi in Curia posse appellanti præueniri ab appella-

to, vt non procedat quando iudex datur, quem pars peteret in commissione, quia isto casu etiam in Curia nõ teneret impetrator, non facta mentione de termino, Franch. in d. cap. 57. oblatz. in vltimis verbis.

EXTENDE hanc limitationem, vt si cur commissio cauit appellationis, impetrat ab appellante, efficitur communis appellatio, Caputaq; decif. 36. appellatio licet, num. 4. par. 1. quem retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 3. num. 214. in fine, etiam si appellatus non appellauerit, Caputaq; vbi supra, nam, & ipsa appellatio efficitur communis appellatio, qui propterea potest illi adhaerere, & deduci iura sua, antea nõ deducta perinde, ac si ipsemet initio debito tẽpore appellasset, Garf. in pract. obseru. lib. 1. obser. 122. num. 3. & Myling. in sing. obseru. cent. 2. obser. 21. num. 2. vbi de communis opin. & comprobatur ex his, quæ scripsi d. cap. 3. om. 209. & seqq. & potest prosecui appellationem, etiam appellante inuito, Rot. decif. 47. alias 507. nota quod si appellatus de appell. in antiq. & decif. 7. alias 65. si appellatus. eod. in nou. Imò, vna parte appellante, altera prohibetur appellare, quando est vnicum negotium, seu sunt plura connexa, vt declarauit supra quæst. 10. sub no. 5. vers. prima. & vers. & hæc. & infra quæst. 17. limit. 21. num. 25. & seqq. vbi videas.

Ita etiam appellationis commissio, quam appellatus impetrat in Curia infra terminum præfixum appellanti, efficitur communis, & prodest ipsi appellanti, Bellam. decif. 259. præfixo termino. & fortioribus terminis Rot. citata in seqq. subextens.

SVBEXTENDE 1. confirmando, vt si vigore commissionis impetrat ab appellato fuerit processum vsque ad conclusionem, & deinde appellanti doceat de diligentia prosecutionis, per eum facta infra terminum sibi præfixum, processum teneat etiam si commissio fuerit ab appellato impetrata post terminum, Rot. decif. 37. alias 44. si appellatus. de appell. in nou. & decif. 7. alias 65. si appellatus. eod. in antiq.

SVBEXTENDE 2. vt procedat et si appellans, citatus ab appellato ad dicendum contra commissionem, dixerit generalia contra, seu dederit exceptiones generales, dummodo in eis non persistat, neque propterea appeller, Rot. d. decif. 7. de appell. in nou. & decif. 47. alias 507. nota quod si appellatus, eod. in

Nu 2 antiq.

antiq. Dec. in cap. 4. personas. nu. 45. vers. vii. abb. de appell. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. vii. num. 7.

**DECLARA I.** restringendo eisdem limitationem, dum dicitur, in Curia posse appellari, prouidendo appellatorem, committere causam appellationis, si hoc procedat, dummodo obtineat commissum, ut appellatus, locus si liqueret de consilio in supplicatione, quod in iuris committeretur, ut appellari, quis talis commissio non sequeretur, Cetero de Grass. decis. 8. alias 1. sicut resolutum. num. 9. & 10. vers. nec obstat. de rescript. fol. 13.

**DECLARA II.** ut si appellatus impetraverit commissum intra terminum, nihilominus appellans, si fuisse legitime impeditus, poterit prosecui appellationem, Abb. in cap. 4. personas. num. 13. vers. vlt. ubi quatuor de appell. & quoniam appellatus insisteret pro confirmatione suae sententiae vigore litterarum, quas impetraverit, toties appellans poterit prosecui suam appellationem, licet deserta. cetero per lapsum termini assignati ab homine, Abb. d. cap. personas. sub num. 13. ibi. ad appellatum vult prosecui. & Dec. num. 45. vers. vlt. abb. quia scriptum est ius commune, & ideo, si appellatus eo vitatus, potest etiam eo vit appellans, & dicitur eo vit, quando illud praesentat iudici, & partem circumsit, Dec. eod. cap. personas. num. 46. & 47.

Sed si appellatus resisteret, nolletq. eo vit, & appellans non fuisset legitime impeditus, quia isto casu non potest appellans prosecui suam appellationem iam desertam, Abb. ibi d. no. 13. ibi. aut non fuit impeditus. nam & appellatus non potest adhaerere appellationi appellantis, nisi appellans eam introduxerit coram iudice appellationis i. Gaul. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 21. num. 4. vers. intellige haec.

Reliqua quaedam desideranda in isto articulo de appellato praecedente in committendo causam appellationis vide infra. num. 53. & 56.

Adverte obiter circa eandem limitationem, dum dicitur, in Curia dari iudicem ad voluntatem partis, sed arbitrio R. P. D. Regonis Cancellariae, quia cautela impetrandi vnum ex aliquibus magis confidentem est, ut in commissione peratur committi alicui Praefato, vel iudici ordinario in Romana Curia committenti, vel, si magis placet, Di-

Ni. de meritis causae magis informato, quia, si agatur de causa dependente aliquo modo ab alia, pendente coram illo, soler illi delegari, unde hac iudiciali via pars sepe obtinet quem vult iudicem, & alias non haberet, Mscr. de strada de commiss. par. 1. cap. 16. de omnimiss. appell. vig. cap. oblati. num. 13. fol. 189. in secunda impressione.

**LIMITA VI.** eisdem declarationem, seu stylum, de quo supra num. 6. & 7. de expedienda commissione infra decem dies, ut non procedat in appellatione interposita in partibus ad Curiam, quia, si iudex à quo praefigat appellanti terminum ad proseguendam appellationem, sufficit, appellanti iter arripere infra terminum sibi praefixum ad proseguendum appellationem, licet super illa non impetret rescriptum infra eandem terminum, quia, iter arripendo, facit diligetiam in proseguendo: debet enim parare fasciculas ad viam, & causas ita, quod si infra dictum terminum non prosecutus, non est sibi imputandum, Rot. decis. 13. alias 94. si iudex in partibus. num. 1. de appell. in nou. & quod si certus terminus praefigatur per iudicem extra Curiam ad proseguendam appellationem sufficit appellanti iter infra illud tempus arripere, quia, cum terminus assignatus ad proseguendum dumtaxat, sufficit inchoare, vel inipere vltima die, scribitur Rot. decis. 25. alias 155. si certus terminus. sub num. 1. & decis. 66. alias 488. si papa. de appell. in nou. quas in eul. & sequitur sum infra nu. 59. vers. ex eundem eandem. & Franch. in cap. 4. personas. sub num. 5. vers. quoniam vero. de appell. & quod propterea non sit necessarium, quod appellans se infra dictum terminum praesentet coram iudice ad quem, & ei libellum, seu supplicationem praesentet, quia licet terminus ad proseguendum videatur plus importare, quam simplex terminus ad iter arripendum, tamen quod ita fuerit in practica, & sit opinio, quae praedicat etiam de iure, ut satis sit iter arripere vltima die termini dati ad proseguendum, scribit Franch. sub d. num. 5. vers. quoniam vero. in fine, & quod ad evitandum desertionem sufficit sola itineris arreptio, scribit Rot. d. decis. 66. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. vlt. num. 5. & ratio est, quia illud tempus decem dierum non ad prosecutionem appellationis complectendam, sed ad eius inchoationem statuitur, Rot. decis. 66. de appell. in nou.

nou. quare in casu huius limitationis illi decem dies dati ad faciendam cōmitti causam, vel saltem ad inchoandam diligentiam coram Rege[n]te Cancellarie iuxta ea, quæ se ipsi supra num. 36. vers. exemplifica. non incipiūt currere, nisi à die, quo verisimiliter posuit appellans facere cōmitti causam appellationis in Curia, vi reperi, & sequitur Laneel. tract. de attenti. par. 2. cap. 12. in præfari. nu. 49. tom. 5. fol. 547. vñ quis appellat ex Hispania ad Romanam Curiam, tempus appellationis prosequende, idest, biennium non incipit currere à die interpositæ appellationis, sed à die, quo verisimiliter causa posuit committi, autentis impedimentis bellorum secundum ea, quæ scribunt Pui. decis. 151. in vna hispaleu. num. 2. in fine, & num. 3. de decisi. 154. causa hispaleu. lib. 2. & Lancel. d. cap. 12. in præfari. num. 46. fol. 347. & quod in casu huius limitationis fatalis non incipiant currere, nisi à die, quo appellans posuerit verisimiliter facere cōmitti causam appellationis in Curia, vltra Pui. & Laneel. hac citatos sub huius Mandos. & Ruginel. quos retuli, & sequitur sum q. seq. num. 175. tit. 7. vers. tempera secundo.

- 49 & t̄ quod appellans a sententia lata extra Romanam Curiam, ei non assignato termino à iudice, neque à se metipso appellante, habeat annum ad committendam, seu prosequendam appellationem in Curia, & ex causa biennium, patet ex textu in cap. 57. oblatæ. & cap. 4. perfonas. & cap. seq. de appell. & vñ Marches. tract. de commiss. par. 1. cap. 26. de commiss. appell. vig. cap. oblatæ num. 2. fol. 184. in 2. impiectione.

Nota ex dictis in hac limitatione, quod terminus ad prosequendam appellationem aliter sumatur in appellatione interposita extra Curiam, & aliter in interposita in Curia.

- 50 DECLARA I. istam limitationem, vi ad effectum introducendi appellationem iudex a quo posuit præfixum tempus vnus annus seu biennij iudicis modum ari secundu locorū distantia & personarū, & negocij qualitatē. cap. 3. tit. sui romana. & sane ibi Glos. in verbo. iudicis. de appell. sed non potest prorogare, cap. 57. oblatæ. cod. & dixi quæst. seq. num. 214. art. 10. vers. finis quatio.

- 51 DECLARA II. vi iudex à quo posuit appellanti præfixere terminum ad prosequendam appellationē, idest, ad introducendam causam appellationis coram iudice ad

quem, vi retuli, & sequitur sum quæst. seq. sub num. 218. vers. tamen. art. 10. sed non ad finiendum. expediendumque prosecutionem, & causam appellationis, quia esse imponere legem iudici ad quem, quod iudex à quo non potest facere, quia est inflexibile, restibus ijs, quos retuli, & sequitur sum d. num. 218. vers. declara secundum art. 10.

- 52 DECLARA III. vi si à iudice, vel à se metipso appellante fuerit præfixus terminus (nam potest de iure appellans sibi meti præfixere terminum breuiorem) tunc appellans non potest, præueniendo appellanti, impetrare iudicē seu cōmissionem causæ, nisi in ipsa cōmissione faciat mentionem de termino, quia, non facta ista mentione, commissio, si uel scriptum esset subreptitium, & ideo non valet, cap. 44. sepe. in fine, & d. cap. oblatæ. de appell. & quod litteræ imperatoris, idest, scriptum non valeat, scribit Franch. in d. cap. sepe. num. 41. vñ in glos. in fin.

SVBDECLARA I. hanc declarationem, vi procedat quando impetratur iudex extra Curiam, secus si impetratur in Curia, quia tunc potest impetrari, nulla etiā facta mentione de termino, Franch. in cap. 57. oblatæ. in fine, sub num. 12. de appell.

- 53 SVBDECLARA II. vi commissio impetrata ab appellato, præuenio appellante, non sit nulla ipso iure, sed veniat annullanda ope exceptionis, & ideo si pars opposuerit, processus est nullus, quia illa commissio, itane oppositione, non tribuit iurisdictionē, secus si pars non opposuerit, quia tunc, quamvis sit subreptitium, tribuit iurisdictionem, & ideo processus valeret, Pui. decis. 241. die 2. martij. lib. 2. Crescent. decis. 4. alias 72. scriptum de rescrip. & decis. vii. quæ est 9. alias 45. lib. 2. de appel. & Marches. tract. de commiss. par. 1. cap. 26. de commiss. appell. vig. cap. oblatæ num. 3. & 4. sub 284. in 2. impet. dicens quod, si non opponat de subreptione, videbitur iustificasse impetrata. & adde quæ se ipsi supra sub num. 30. vers. quintus casus.

- 54 EXTENDE eandem declarationem, sic subdeklarari, vi non solum non possit appellans impetrare iudicem ante terminum ab appellante, vel à iudice præfixum, sed neque possit ipse appellans, nisi fiat mentio in cōmissione de termino præfixo, Glos. in d. cap. 44. sepe. in verbo. careat impetratis de app. & in casu figura in d.

cap. 57. oblatz. num. 20. in fine eod. uocans, quod terminum statutum à iudice, vel ab appellatē neutra pars potest persequente, Abb. in eod. cap. oblatz. in principio, & sub num. 4. not. 4. & Franch. uum. 10. & r. limit. vlr.

- 55 SVBEXTENDE eundem exco-  
mpionem, vt uou solum appellatus non possit  
impetrare ante reapius, sibi à iudice praxi-  
xum, & impetrando, licet impetratoris  
sine nullz, vt dixi, sed etiam patitur pegas  
contumacię, si recessit ante terminum, sed  
se expectauerat suum remitti, non censetur  
contumax, Franch. in d. cap. 44. sepe. nu.  
4. r. de appell.

INTELIGE tamen, quod & si li-  
terz impetrare sine nullz, & paratam pauam  
contumacię, tamen uō propterea priuabitur  
commodo appellacionis: uide si datus esset  
mensis ad prosequendum, seu ad presentan-  
dum se coram iudice ad quem, & appellatus  
præfuerit se xx. die, & literas impetret, &  
recedat, literę non valent, sed tamen dicitur  
satisfecisse termino sibi assignato per iu-  
dicem à quo, & potuit in quacunque par-  
te terminum prosequi, & sic appellatio non est  
deferta, Franch. vbi supra.

- 56 DECLARA IV. vt si appellatur  
nec iudex, nec appellatus praxerit sibi  
terminum, & ideo remaneat terminus lega-  
lis, de quo dixi supra num. r. vers. in primo.  
appellatus possit, praxueniendo appellatorem,  
impetrare iudicem, & commissionem causę,  
nec cogitur aliquaz expresseionem termini  
legalis facere in commissione, dummodo ni-  
mum non festinet, vt appellans in com-  
missione supplaret, & iudicem sibi amicum  
impetret, cap. 57. oblatz. de appell. & ibidē  
Glos. in figuratiōe casus, & in verbo, pre-  
currat. dicens, quod uero debet precurare  
diligentiam alterius capiosę, & Franch. li-  
mit. vlr. sub nu. r. r. Glos. in cap. 44. sepe. in  
fine, in verbo, persequens de appellat. Alex.  
cōf. 19. vito processu. uu. 5. lib. r. & Marches.  
de cōmis. par. 1. cap. 26. sub num. 3. fol. 284.

- 57 SVBDECLARA hanc declaratiō-  
nem, vt arbitrio iudicis reliquatur, quando  
dicatur appellatum nimum precurrisse, &  
festinaisse in impetranda commissione causę,  
& debet iudex in hoc alimino considerare  
qualitatem personę, qualiratem causę, & di-  
stantiam lori, Auch. m. d. cap. oblatz. uoc. 5.  
num. 5. & Abb. sub num. 10. ibi. conclusas  
ergo, Alex. d. cōf. 19. vito processu. sub nu.  
5. lib. r. & secundum lib. r. & ns consideratis,

arbitrabitur, appellatum nimum precurris-  
se, quando appellans non diu videtur fuisse  
se negligens, iecus autem, si potest arbitrarī,  
appellatum fuisse negligentē in impetran-  
da commissione, quia isto casu uou dicero-  
mus, appellatum nimum precurrisse, Alex.  
vbi supra, & hanc esse veram opū. in puncto  
huius testatur Franch. iura citatus.

Contra hanc subdeklaratiōnem: quod  
cum non sit arbitrarium, reuer alij, sed di-  
uerfemole sub diuerfis opū. quas omnes re-  
tere Franch. in cap. 57. oblatz. col. 3. sub nu.  
4. in secunda difficultate vers. circa secun-  
dam. de appell. vbi, proposita difficultate,  
uunquid appellans possit, inuito vel negli-  
gente appellante, prosequi appellatiōnem,  
adducit quique opūones, quarum prima  
est, vt cum appellatus uou possit nimum  
praxcurrere appellatorem in prosequenda ap-  
pellatiōne, reliquatur arbitrio iudicis quā-  
do dicatur nimum praxcurrere, ex quo non  
est determinatum in iure, & opūonibus  
relatis, concludit hanc opū. seque subde-  
klaratiōnem esse in puncto furis veram, vt  
testatur sub nu. 4. vers. prima opūo, & sub  
uum. 6. vers. tertio de vltimo aduerte.

Sed tamen quatuor argumentis ruerit  
secundam opū. que tenet, non esse arbitra-  
rium, ex quo tempus est à iure determina-  
tum, dicens, quod appellatus ruerit expe-  
ctare vique ad vltimum mensem secundū  
fatis, hancque secundam opū. adducit sub d.  
nu. 4. vers. secunda fur, hancque opū. contra  
lo. And. Bril. Am. de Burr. & Moder. re-  
spoudeudo rationibus contrariis, ruerit, &  
vti veriorum, & cōmūem sequitur Dec. in  
d. cap. oblatz. num. 20. vers. in glos. in ver-  
bis appellata.

In hac controuerfia statuo tres conclu-  
siones, quibus opūones possunt conciliari.

Prima conclusio est, quod hec contro-  
uerfia cessat, quando causā committitur  
in Curia, vt requit, & sequutus sum supra  
sub num. 46.

Secunda conclusio est, quod, si appella-  
tus impetrat iudicem in vltimo mēse ante,  
non dicitur nimum praxcurrere, & in hoc  
cessat penitus arbitrium, quia est determi-  
natum in iure, & ita procedat opūo, quam  
firmat Dec.

Tertia conclusio est, quod, si appellatus  
vult impetrare iudicem ante vltimum men-  
sem anni, tunc telinquitur arbitrio iudicis  
an, & quando dicatur nimum praxcurrere,  
& ita



& ita procedat subdeclaratio.

58 **NOTA** ex hac declaratione, & subde-  
claratione, quod tam appellans, quam ap-  
pellatus potest impetare iudicem super ap-  
pellatione prosequenda: appellans enim  
debet impetare super revocatione senten-  
tiæ, & appellatus super confirmatione suæ  
sententiæ, & debet facere mentionem de  
appellatione partis adversæ, alias litteræ es-  
sent subreptitiæ. Franch. in cap. 57. oblatæ.  
not. 3. sub num. 1. de appell.

59 **EXTENDE** eandem limitationem  
multipliciter declarant, ut habeat locum  
etiam si sit appellatum in Curia, sed Papa-  
cum Cancellaria existat in aliquo loco ex-  
tra Curiam, ut puta Papa, & Cancellaria  
existunt in Anagni, & Auditores Palatii in  
Roma, & Auditor in Roma fert sententiâ,  
& parti condemnatæ, viua voce illico ab ex-  
dem sententiâ appellans, & iuris apostolici re-  
verentialibus, præfigit terminum decem  
dierum ad prosequendam appellationem, &  
appellans infra decem dies arripit iter per  
se, vel per alium ad Anagninam pro impe-  
tranda commissione super dictâ appellatione,  
talis iuribus acceptio, & prosecutio est  
sufficiens, & excusat desertionem, quia illud  
tempus non ad prosecutionem appellationis  
compendandam, sed ad eius inchoationem  
statuitur, modo inchoet prosequi &c. Rota  
decis. 13. alias 94. si iudex. & decis. 25.  
alias 155. si certus terminus. & decis. 66.  
alias 488. si papa, quæ est vlt. de appellat. in  
nou. & decis. 98. alias 538. nota si certus.  
de appell. in antiq. cum alijs, quas curas, &  
sequitur Cuescen. decis. 8. alias 66. lbo. 2. cõ-  
missionem. num. 3. & 4. de appell.

60 **LIMITA VII** ut non procedat,  
quando sunt dati apostolici testimoniales,  
quia sunt appellans habet annum ad faci-  
endum causam comititii. Pua. decis. 371. in  
vna fauentina. lbo. 2. & Marchell. tract. de  
commis. par. 2. de commiss. appell. cap. 2. sub  
num. 10. ibi, ut quando dantur testimonia-  
les fol. 39.

Ratio huius limitationis est illa eadem,  
quam adduxi supra sub num. 1. videlicet,  
quia iudex, dando testimoniales, nullum

præfigit terminum ad prosequendam ap-  
pellationem, & consequenter remanet termi-  
nus iuris, qui est vnus annus cap. 5. cum sit  
romana. de appellat. vi dixi supra sub d.  
num. 11.

61 **LIMITA VIII**, quando causa fuit  
commissa saltem de vndecima, quia ap-  
pellatio non dicitur deserta, quomodo non sit  
commissa infra decem dies, Lancell. tract.  
de attent. cap. 12. in præfat. num. 72. tom. 5.  
fol. 348.

62 **LIMITA IX**, ut non procedat quan-  
do iudice allegato suspecto procedente, ap-  
pellatur ab eius processu, quia isto calu  
processus postea ab eo factus est inualidus,  
etiam si appellans non prosequatur appella-  
tionem, Achil. de Grass. decis. 3. alias 205.  
processum. de except. fol. 95. quam refert,  
& sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2.  
cap. 6. de attent. post recusat. num. 17. vers.  
tertio amplia. fol. 340. quare appellans isto  
casu non cogitur infra decem dies, neque  
postea expedire commisionem causæ, quia  
non tenetur prosequi causam appellationis,  
& si extet index ordinarius appellationum  
non tenetur coram eo prosequi, quia sola  
appellatio impedit iudicem à quo.

Aduerte postremo loco, quod terminus,  
quem iudex à quo præfigit ad committen-  
dam causam appellationis, debet præfigi vel  
principali causam agenti, vel eius legitimus  
procuratori, alias causa non efficeretur de-  
serta, quare si procuratori simpliciter con-  
stituto in aliqua causa sit præfixus terminus  
per iudicem à quo ad committendam cau-  
sam appellationis, & is eam non commis-  
sit, tamen causa appellationis non efficitur  
deserta, Modest. decis. 6. alias 226. fuit  
dubitatum. num. c. & seqq. de procu. du-  
plicata in Rot. dicitur f. decis. 1124. fuit dubi-  
tatum. par. 3. lib. 3. fol. 250.

In hac questione vidimus de tertio tem-  
pore appellationis, videlicet de tempore  
committendi causam appellationis, quod  
est tempus ad inchoandam prosecutionem  
appellationis, sequitur, ut videamus de  
quarto tempore, nimirum de tempore pro-  
sequendi, & finiendi appellationem.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O . XV.

## ARGVMENTVM.

De fatalibus, & instantiis  
causarum.

## S V M M A R I V M.

**QV AESTIO** *hæc quo casu, & quàm magnam habeat difficultatem, dicitur in eor die quaestioni.*

**FATALIA** *vnde dicantur, num. 2.*

**FATALIA** *iuxta duo autem, intra quos appellans debet incurrere, & terminare causam appellationis, num. 2. — Extenditur multipliciter in diversis speciebus causarum, num. 3. & seqq. usque ad num. 11. — Declaratur primo in quos partes, seu tempora diuidantur fatalia, num. 12. & seqq. usque ad num. 26. — Declaratur secundo, ut fatalia dentur et sine suis effectibus, & non ab initio, nu. 27. — Declaratur tertio, ut primum fatale deat simpliciter ipso iure, sed secundum conceditur ex causa, num. 28. & seqq. in quibus dantur sub declarationes, illustrationes, & intelligentia, usque ad num. 35. — Declaratur quarto, ut eadem fatalia, qua seruantur in secunda instantia, seruentur in tertioribus, nu. 36. — Declaratur quinto, ut non habeant locum in reductione ad arbitrium boni viri, nu. 37. — Declaratur sexto, ut non habeant locum quando à Principe, vel à statuto breuantur, num. 38. & seqq. in quibus dantur exempla usque ad nu. 42. exclusiue. — Declaratur septimo, ut in concessione Principis sint perpetua, num. 42. — Declaratur octauo, non habere locum in iudice, habente liberum arbitrium, nu. 43.*

**IMPEDITO** *ex facto appellatio in prosecutione appellationis ex facto proprio non editur secundum fatale ipso iure, sub num. 44. — Exemplificatur multipliciter usque ad num. 57. — Limitatur num. 58. & seqq. usque ad num. 59.*

**IMPEDITO** *ex facto appellati non currit tempus, num. 60. — Declaratur, & inferuntur multa cum alijs declarationibus, & restrictionibus necessarijs, num. 62. & seqq. usque ad num. 104.*

**IMPEDITO** *mixtum ex facto ipsius appellantis & appellati non currit tempus, num. 105. — Exemplificatur, extenditur, restringitur, & de-*

*claratur multipliciter, num. 107. & seqq. usque ad num. 121.*

**IMPEDITO** *ex facto iudicis currit primum fatale, sed conceditur secundum ipso iure, num. 22. & seqq. — Declaratur quando causa dicatur deferri facto iudicis, num. 125. — Extenditur hæc declaratio num. 126. & 127. — Restringsitur, num. 128. & seqq. usque ad num. 135. exclusiue.*

**IMPEDITO** *ex facto tertij datur actio ad interesse contra ipsum tertium, & cogne non existente soluendo, datur restitutio in integram, num. 135. — Extenditur, & declaratur usque ad num. 143. exclusiue.*

**IMPEDITO** *ex casu fortuito currit primam fatale, sed datur ipso iure secundum, num. 143.*

**IMPEDIMENTVM** *prohibitio pertinet ad appellatorem, qui se fundat in eo, nu. 148. — Et quomodo probetur, num. 149.*

**IMPEDIMENTVM** *quantum efficitur debet ut appellans habeat secundum fatale, num. 150. & seqq. usque ad num. 156. exclusiue, in quibus recensentur aliquot casus, & vna opinio.*

**IMPEDIMENTVM** *remouende non excusatur, num. 156. & seqq. — Inferuntur aliqua, num. 160. & 161.*

**FATALIA** *incipiunt currere à die appellationis, nu. 162. — Declaratur primo quando ex intervallo interponerentur plures appellationes, num. 163. & seqq. usque ad nu. 170. — Declaratur secundo, ut non computetur dies appellationis, num. 171. — Declaratur tertio tam in appellatione iudiciali, quam in extra iudiciali, num. 172. — Inferitur, & temperatur, num. 173. & seqq. usque ad num. 179. exclusiue.*

**SENTENTIA** *lappo primo fatali, an transeat in rem iudicatam, num. 179. & 180.*

**PROTESTATIO** *de impedimento an sit necessaria, ne sequatur deferri causa, num. 181. & seqq. in quibus distinguuntur species impedimenti, dantur extensiones, restrictiones, & declarationes usque ad num. 187.*

**FATALIA** *pellunt a parentibus de communi consensu priuilegiari, num. 188. & seqq. — Extenditur, ut à fortiori possint breuiari, num. 193. — Limitatur primo, ut non possint priuilegiari post quàm sunt elapsa, num. 196. 197. & 198. — Inferitur, sententiam, quam iudex ad quem*

ad quæm ferretur super meritis possit deferriam  
appellationem, & sit nullam, num. 199. & seqq.  
— Declaratur hæc illatio multipliciter, num.  
204. & seqq. — Limitatur secundo, si proru-  
rator sua habuit specialia mandata, num.  
212. — Limitatur tertio, ut prerogativa non  
possit fieri, seu scriptura, num. 213. — Limi-  
tatur quarto in iudic. quia non potest agere,  
seu prerogare tempus prosecutionis de appella-  
tione, num. 214. — Neque numerare tempus, nu-  
215. — Declaratur multipliciter hæc quarta  
limitatio, num. 217. & seqq. — Et præsertim  
in Auditoribus Rote, num. 220. & seqq. in  
quibus tractatur de iurisdictione de commissione  
prerogativa, fatalium usque ad num. 240.  
**FATALE** in quibus differant ab instantiis,  
num. 241. & seqq. 303. & seqq. 330. & seqq.  
339. & seqq. 340. & seqq.

**Instantia** datur iterum in ciuilibus, & in  
criminalibus biennio, num. 241. & 242.

**Ampliat**ur hæc conclusio multipliciter — Primo  
in causis summarijs, num. 244. & seqq. — Se-  
cundo in causis executiuis, sed cum distinc-  
tione, num. 248. & seqq. — Tertio in  
causis, criminalibus, in quibus proceditur per  
officium iudicis, num. 253. — Quarto, ut in  
stantia criminali habeat locum etiam in pro-  
cessu per inquisitionem, num. 254. — Quinta  
causam fuisse delegatam, num. 255. — Sexta  
causam arbitriam, num. 256. — Septima in iu-  
dicis, quæ per arbitrium reducta ad arbitrium  
boni viri, num. 258. — Octaua instantia si litiga-  
tor pendente lite, morietur, num. 260. — Non-  
no instantia si partem vellent prerogare, quia non  
possunt, num. 263.

**Limitatur** in multis casibus, in quibus potest ef-  
fe longior — Primo in causis fiscalibus, nu-  
264. & 265. — Secundo in contrariis Principis,  
num. 266. & seqq. — Tertio in iudice habente  
liberum arbitrium, nu. 271. — Quarto quælo  
index inuenerit, num. 273. — Quinto de iur-  
te canonice, nu. 275. & seqq. in quibus habent  
multa declarationes usque ad num. 281.  
exclusus.

**Declaratur** ritum in multis casibus, in quibus  
potest esse breuior — Primo quando per sta-  
tutum, seu rescriptum Principis est breuiata  
multa, 2. & seqq. in quibus de instantijs statu-  
torij præstant solatium usque ad num. 297.  
— Secundo quando de communis consensu pa-  
tium breuiatur, num. 298. — Tertio in causis  
syndicatum, num. 299. & 300. — Quarto in  
casu naufragij, num. 301. — Quinto in cau-  
sis de suspensionem, num. 302. — 1. 2. 3.

**Instantia** cursas non retardatur eisdem præfata  
impedimentis, quibus retardatur cursus solati-  
um, num. 303. & seqq.

**Impeditur** ex facto proprio in prima instantia,  
currit tempus, sed restituitur, sub num. 304.  
versus caput. — Extradictum, prorsus declaratur,  
& exemplatur, num. 305. & seqq.  
usque ad num. 315.

**Impeditur** propter subterfugium prius non currit tem-  
pus prima instantie, sub num. 316. & seqq. —  
Declaratur, nu. 319. & seqq. usque ad nu. 328.

**Impeditur** ex facto mixto versusque partes insti-  
tia non currit, sub num. 322. & 323.

**Impeditur** ex facto radice currit instantia, sed da-  
tur restitutio, sub num. 324. & seqq. usque  
ad num. 329. exclusive.

**Impeditur** ex facto tertijs currit instantia, sed da-  
tur restitutio, num. 327. & 328.

**Impeditur** raso fortuito currit instantia, sed datur  
restitutio, num. 329.

**Instantia** iuris communis non potest etiam de  
partium consensu prerogari, sub num. 330. —  
Extenditur, & restringitur multipliciter, nu-  
331. & seqq. usque ad num. 338.

**Instantia** incipit a die litis contestate, sub num.  
339. — Declaratur multipliciter, num. 340.  
& seqq. usque ad num. 346. exclusive.

**Instantia** licet per totam remanent integrum  
ius iterum agendi, nu. 346. & seqq. in quibus  
declaratur multa necessaria usque ad finem  
questionis.



**H**ÆC quæstio, præsertim  
in 3. casu quinti articuli, de  
quo ego infra num. 148. ha-  
bet materiam dissilem, vt  
refert Neuz. conf. 41. sciunt  
etiam, uam. 3. & Ant. de

Butt. in cap. 8. ex ratione, num. 2. de appell.  
recuset, quod lo. Andr. in addit. ad Spec.  
in vltima parte scribit, quod dum ad Curiam  
portasset dictam decretalem, & occurrisset  
quæstio de facto perfectas sensus extrahi nõ  
potuit ex his, quæ ipse lo. Andr. scripsit in  
ipsa decret. & sub nam. 9. q. 6. ibi. litæ sunt  
conclusiones. relatis varijs iuramentis in ma-  
teria illius sextæ quæstionis, subdit, ista sunt  
conclusiones, quas olim posuit hic Ioan. de  
Andr. quas rectare placuit, vt possit, si vis,  
in antiquis speruari, & vt ipse faceret, cum  
portasset librum ad Curiam, dicit quod ex  
dictis suis nihil boni potuit concludi. Abb.  
verò in ead. decret. ex ratione, num. 12. vers.  
ad quintam quæstionem. refert, quod Ioanni  
Andr.

Andr. tot opin. & tam confusè recitavit in d. decretali, ex ratione. vt ipsemet fateatur in addit. ad Spec. tit. de appell. in 2. par. super rubr. quòd, dum casus dubius circa hanc materiam contigisset in Curia Romana, non potuit decidi per scripta sua in dicta decretali. de hac eadem difficultate Joannis Andreæ loquitur Neufz. d. conf. 41. sub num. 17. dicens, quòd hodie interpretatio, quam dedit practica post Andr. de Butr. tollit illam difficultatem, quam Ioan. Andr. in vltima parte Spec. in rubr. de appell. dicit adduxisse in Curia, & nihil potuisse erui, de qua, si videntur scripta sua in d. cap. ex ratione. in omnia, quam tunc secum detulit, licet nondum correxisset, nec publicasset, quia inueniret se perplexum sed ego, his accuratius referendo, dico, quòd Io. Andr. in addit. ad Spec. in rubr. de appell. lib. 4. par. 2. fol. 70. recenset quemdam casum de lapsu fatalium, quem, dum ipse esset in Curia, refert sibi fuisse narratum, & scribit, quòd ipse dicebat, quòd illa quæstin nauigabat alto mari, & turbido, & quia audierat, quòd compositores elementarum, qui circa huius materie dubia commendabiliter terminarunt, hoc aggressi, non occurrat eis desinitio, quæ non esset parum eis grata: de quo casu relato à Io. Andr. egit infra art. 5. Vt hoc præfati, vt attentiores simus, addendo etiam, quòd hæc materia, vt scribit Nat. quem citat Neufz. d. conf. 41. sub num. 3. & num. 17. est malè intellecta à mero Canonista, & peius à mero Legista.

**QVAESTIONEM** hanc sequentibus vndecim articulis absoluam.

**PRIMO.** Fatalia vnde dicantur.

**SECUNDO.** Quæ sint fatalia.

**TERTIO.** An appellanti impedito currat tempus primi fatalis, idenque debeat ei concedi secundum.

**QUARTO.** Cui incumbat onus probandi impedimentum, & quomodo probetur.

**QVINTO.** Quanti temporis exigatur impedimentum, vt appellans habeat secundum fatale, & vt non habeat quanti temporis exigatur negligentia.

**SEXTO.** An impedimentum, quod appellans potuisset remouere, & non remouit, sufficiat ad habendum secundum annum, & evitandum desertionem causæ.

**SEPTIMO.** Quando incipiant currere fatalia.

**OCTAVO.** An, lapsò primo fatali, sententia transeat in rem iudicaram, vel requiratur etiam lapsus secundi fatalis.

**NONO.** Nunquid appellans impeditus debeat protestari, alias, protestatione omissa, tempora fatalium currant.

**DECIMO.** An tempora fatalia possint prorogari, seu breuiari.

**VNDÈCIMO.** In quibus differant fatalia ab instantijs primæ causæ.

## ARTICVLVS I.

**AD PRIMVM** articulum. Fatalia vnde dicantur.

Respondet, fatalia dici à fato, sumendo hic fatum pro morte iuxta tem si in l. 2. meminimus. in princ. C. quan. & quib. quær. par. lib. 10. ibi. *fatū munus implicitum*, l. 2. C. de temp. in integ. restit. ibi. *pater tuus in fato concessit*, l. 3. quanties. C. de naufr. lib. 12. ibi. *qui si fatali sorte defuerit*, Plin. in paneg. in principio, *qui electio successore fato concessit*. sicque fatalia dicuntur, quasi mortalia, id est, mortem inferentia; vnde dicimus,ensem fatalem, & similia: dicuntur ergo fatalia, quia appellationi mortem inferunt, vt explicant per diuersa verba. Bal. in l. fin. num. 5. vers. modo restat. C. de tempor. appell. Abb. in cap. 8. ex ratione. sub num. 2. ibi. sed contra hanc. Franch. num. 7. & Card. Alex. sub num. 2. vers. tertio præsmitto. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. actio 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. num. 232. vers. tertio pondero. fol. 492. Neufz. conf. 41. sciunt etiam. om. 23. Beninc. tract. de pauper. & eius priuileg. q. 9. spec. 3. in iudic. num. 2. 10m. 18. fol. 149. Mandos. tract. de commiss. in. 18. commiss. fatal. prorog. in verbo. fatalia. fol. 105. Marches. eod. tract. par. 1. in 7. commiss. prorog. fatal. cap. 1. num. 2. fol. 197. & Rugiuel. tract. de appell. §. 10. gloss. 1. sub num. 14. vers. primum. fol. 160. & communiter omnes in diuersis locis.

## ARTICVLVS II.

**AD SECUNDVM** articulum. Quæ sint fatalia.

Respondet, quòd fatalia sunt illa tempora, intra quæ debet inchoari, & terminari causa appellationis, alias efficitur deserta, quæ tempora quanta essent olim habes in l. in l.

in l. 3. in offerendis. C. de appell. l. 2. & l. fin. C. de temp. & repar. appell. cap. recenseat Bar. in auth. sed lis quæ. num. 2. & seqq. C. eod. & ego omnino ea recensere, quia sunt correctæ, ut scribit Bar. in auth. ei qui appellat. sub num. 2. C. eod.

Tempora ergo, seu fatalia, quæ servantur hoste ad sciendam causam, sunt duo anni, qui dantur ad proseguendum, & sciendum causam appellationis, cap. 5. cum sit romana. & sui omnes Canonice de appell. quæ causa, si intra hos annos non fuerit terminata, efficitur deserta, & mortua, quasi facta cesserit, ut declaro num. seqq. Ideoque omnis terminus, cuius lapsu appellatio efficitur deserta, dicitur fatalis, Card. Alex. in cap. 4. persona. no. 9. vers. & est aduertendum. de appell. & de omni omnis terminus statutus à iure est fatalis secundum Bal. in l. 2. tempora. not. 2. num. 2. C. de temp. & repar. appellat. & hæc sit certa, & indubitata conclusio.

3 EXTENDE I. hanc conclusionem, ut habeat locum etiam in illis causis, quæ prima instantia, nullo etiam interueniente impedimento, durat ultra triennium, seu est perpetua, quare licet de iure canonico instantia si perpetua, ut retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 1. num. 687. & latius infra num. 275. tamen fatalia non sunt perpetua, sed sunt biennalia, hæcque extensio non indiget alio testimonio hic in Coria, quia omnes sciunt, quod instantia coram primo iudice est perpetua, atque iure canonico, ut dixi sub d. no. 275. & 281. (dempta Coria Capitolina, ubi durat per biennium, ut dixi infra sub num. 282. vers. nam hic in urbe), & tamen fatalia non sunt perpetua, sed biennalia, vi nullus casualis, quamvis cito sit, ignorat.

4 EXTENDE II. ut habeat locum, tam in diffinitiva sententia, quam in interlocutoria, An. de Butr. in cap. 8. ex ratione. q. 1. num. 3. & Franch. sub num. 5. de appellat.

5 EXTENDE III. ut habeat locum, etiam in causis criminalibus, quia & si instantia sit brevis, ut dixi infra art. 11. no. 242. tamen non reperio, quod fatalia sint breuifera.

6 EXTENDE IV. etiam si appellans morietur, pendente appellatione, quia tenetur causam proseguere eius hæredes, alias sententia transferretur contra eos in rem iudica-

ram l. 1. C. si pend. appell. mors interu. adducitur tamen hæredibus quatuor menses l. ult. C. eod. & similiter, si morietur appellatus, debet nihilominus appellans proseguere causam appellationis, quia alias fatalia labuntur contra appellantem, Mohed. decis. 2. alias 190. lite pendente. sub num. 2. & seqq. de appell. nam & instantiam conuerti in hæredem retuli, & sequutus sum, infra num. 260. vide etiam ad materiam huius extensionis Crescen. decis. 4. alias 111, quia fatalia. de appell.

7 EXTENDE V. ut hæc fatalium tempora habeant locum, siue prima instantia sit triennalis, siue sit breuior, siue ex dispositione iuris communis, siue ex dispositione statutorum, quia quantumvis sit brevis instantia, tamen in causa appellationis seruatur illa eadem fatalia, quæ servantur in causis, quæ haberent longam instantiam, & ita vidi seruari in Ciuitate Lucensi.

8 EXTENDE VI. ut habeant locum etiam in appellatione extrajudiciali, quare si labatur terminus iuris, illud grauenam, à quo sui appellatum, transire in rem iudicatam, Franch. in cap. 5. cum sit romana. sub num. 15. vers. sed certe. & Card. Alex. no. 7. de appell. & add. quæ scripsi infra num. 171. & 174.

6 EXTENDE VII. ut habeant locum, etiam in causis beneficialibus, & mouetur, quia sententia etiam in beneficialibus transit ex negligentia appellantis in rem iudicatam, Franch. in cap. 45. constitutus. il primo. num. 2. de appell.

10 RESTRINGE hanc extensionem, ut non procedat respectu iudicis appellationis, quia is potest inquirere de meritis cause appellationis; licet enim sententia in beneficialibus transcat in rem iudicatam respectu partium, tamen non transcat respectu superioris, Franch. in d. cap. 45. constitutus, il primo. num. 3. de appell.

11 EXTENDE VIII. ut habeant locum etiam in appellatione à granamine futuro, quia etiam ea per lapsum termini iuris efficitur deserta, Franch. in cod. cap. cum sit romana. sub num. 14.

EXTENDE IX. ut habeant locum etiam in sententia super declaratione iuris, ut retuli, & sequutus sum infra q. 27. limit. 22. num. 37.

EXTENDE X. ut habeant locum etiam in causis summarijs, & executijs, à qui-

quibus executiis potest appellari ad effectum deuolutiuum; nam, cum fatalia habeant locum etiā in causis, in quibus instantia non consideratur, seu est perpetua, vt reuoli, & sequens sum supra sub num. 13. sequitur quod debeant habere locum etiam in causis summarijs, & executiis etiā si teneremus, quod in eis instantia non haberet locum, de qua re scripsi infra, num. 244. & 248. & 249.

**EXTENDE XI.** vt habeant locum in causa feudali, Iacob. de S. Georg. tract. de feud. versus finem, in verbo. & dicitur vassalli pro ductis rebus, num. 38. rom. 20. par. 1. fol. 223. & esse commun. conclusionem testatur, & sequitur in Curt. lun. eod. tract. in 7. & vlt. par. princip. q. 13. num. 33. rom. 1. par. 2. fol. 90.

**EXTENDE XII.** vt habeant locum etiam in causa coram Principe, quia & si coram eo fatalia non currant, seu sine perpetua, vt reuoli, & sequens sum infra num. 131. tamen illud videtur non ex eo quia nō habeant locum fatalia, sed quia, flante legitimo impedimento, fatalia non currunt, quare, data neghētia appellantis, posset renrati, quod de iure haberet locum per ea, quae in alijs renratis scripsi q. preced. nu. 4. in fine. & num. 5.

**12 DECLARA I.** vt haec fatalia diuidantur ut in septem partes, seu septem tempora fatalia, de quibus scribunt Card. Alex. in cap. 4. personas. sub num. 2. & seqq. vers. & an equum. & Bero. in cap. 5. cum sit romana. num. 23. de appell. nam, vt ait Bal. in l. fin. sub num. 1. vers. nota quatuor actus. ibi. considera quod appellatio. C. de tempor. appellat. appellatio habet plures partes, sicut per similitudinem via longa habet principium, medium, & finem.

Primum tempus assignatur in origine appellationis, & hoc est decem dierum, Bal. & Card. Alex. vbi supra, & de hoc egimus supra q. 12. sed hoc tempus proprie non est de primo, & secundo fatali, seu primo, & secundo anno, qui dantur instantie cause appellationis, quia incipiunt a die appellationis exclusiue, vt reuoli. & sequens sum infra num. 171. dicitur tamen tempus fatalis, quia eius lapsu finitur facultas appellandi.

Secundum tempus est ad appellationem in esse productam momentum, & hoc est triginta dierum ad petendos apostolos, Bal.

d. l. fia. sub num. 1. ibi. secunda pars. & Card. Alex. vbi supra sub nu. 3. & de hoc egimus supra q. 13.

Tertium tempus est ad appellatioem, subleuandam, luei, ad presentandum apostolos iudici ad quem & etud est arbitrari, Bal. d. l. fin. sub num. 1. ibi. tertia pars. C. de i. tempor. appellat. & Card. Alex. d. cap. personas. num. 4. vers. tertium est tempus. de appell. & hoc tempus non est à legi definitum, neque in iure est expressa poena, sed Doct. communiter tenent, quod poena. conuinctis sit, quia videtur appellatioi renrari, Bal. vbi supra. & siud est illud tempus, quod iudices de stylo Romane Curie assignant appellanti ad committendū causam appellationis, de quo tempore, seu termino scripsi q. preced.

Quartum tempus est, quod assignatur post appellationem subleuatam ad introducendam eam effectualiter, videbatur, ad offerendum libellum, id est, ad presentandam ipsam appellationem iudici ad quem, & introducendum ipsum iudicem ad quem, Bal. in d. l. fin. sub num. 1. ibi. quarta pars. & Card. Alex. vbi supra num. 5. vers. quartum.

Quintum tempus est ad inchoandam causam appellationis, quae inchoatio non potest fieri, nisi postquam constituerit appellationem esse legitimam, quia tunc iudex incipit procedere in ipsa causa, cognoscendū, an sit iusta, vel iniusta, Card. Alex. vbi supra num. 6.

Sextum tempus est ad eam prosecutionē, & hoc etiam non est certum, dummodo faciat intra annus, Card. Alex. d. cap. 4. personas. num. 7. vers. sextum. sed Bal. in d. l. fin. hoc uumerat quintum tempus, & dicit in isto fieri articulos, & probationes.

Septimum tempus est ad finiendam causam appellationis, & hoc est tempus vnus anni, & ex iusta causa biennij, Card. Alex. vbi supra num. 8. vers. septimum. & de hoc vltimo tempore particulariter agimus in hac quaest.

Verum haec septem partes, seu tempora, bene reducuntur ad quatuor tantum, prout reduxit etiam Ruginē. tract. de appell. S. 1. o. glos. 1. num. 4. & nos ea tractauimus per quatuor quaestiones; nam tertium, quartum, quintum, & sextum tempus non sunt tempora iuris, sed sunt tempora hominis, id est, iudicis, seu sunt quadam breuitates, seu distictiones temporis annalis, dari à iure, quas

quas breuiores, & distinctiones possunt facere iudices, apud nos tamen non sunt in uis, nisi illa, quæ respicit tertium tempus ad committendam causam appellationis, de quo diximus q. præced.

13. **SUBDECLARA**, ut omnia tempora fatalium reducantur ad duos terminos, videlicet ad terminum iuris, & ad terminum hominis, & sicut per lapsum termini iuris deferitur appellatio, ita & per lapsum termini hominis etiam in appellatione à diffinitiva: unde non expectatur tunc lapsus termini iuris, Franch. in cap. 5. cum sit romana. not. 3. num. 3. de appell. & quod sententia firma remaneat ex solo lapso termini hominis, non expectato ulterius lapso termini iuris, refert, & sequitur ibidem col. 2. n. 72. in ultimis verbis. vers. in ead. gl. in fine.
14. **AMPLIA** I. hoc subdeclarationem, ut hæc duo tempora, seu termini fatalium, ad quos reducuntur omnia, habeant locum etiam in appellatione extrajudiciali, Franch. in d. cap. cum sit romana. col. 2. in fine, n. 73. vers. & aduerte. de appell. dicens, quod grauamen illam extrajudicialiter transit in rem iudicatam per lapsum termini hominis, sicut per lapsum termini iuris.

**AMPLIA** II. ut habeat locum etiam in appellatione à grauamine futuro, vide supra exten. 8. num. 11.

15. Nota primo obiter circa eandem primam declarationem, quod hæc tempora, quæ non sunt determinata à iure, solet iudex à quo octo, seu nouem modis assignare ad illaqueandum ipsam appellatorem, ut appellatio efficiatur deserta, ut aduertit Franch. in cap. 4. personas. num. 2. in fine, vers. tertio, & ultimo. & num. 3. vers. circa primum. de appell. sed est laudabilis illaqueatio, ut scripsi supra quæst. 13. sub num. 36. in fine.

Primo ergo potest assignare tempus ad iter arripiendum.

Secundo ad presentandum se coram iudice ad quem.

Tertio potest ei, petenti apostolos, assignare terminum, infra quem cum apostolis se representet curam iudice ad quem.

Quarto assignat terminum ad recipiendum apostolos petitos.

Quinto sibi uic terminum ad prosequendum appellationem, & de his scribit Franch. d. num. 3. vsque ad num. 4. quem in omnibus

refert, & sequitur Maran. citatus infra, d. vers. nono. scribit etiam idem Franch. in cap. 50. ex insinuatione. sub num. 1. eod. tit. de appell. in quibus tamen videtur præposuerare ordinem, quia primo loco videbatur dicendum de termino ad recipiendum apostolos, & ipse de hoc dicit in quarto loco, & deinde videbatur dicendum de alijs, respiciendo progressum ordinatum.

Sexto quandoque statuit terminum ad redeundum cum literis impetratis, sed hoc non potest, quia esset imponere legem superiori.

Septimo quandoque statuit terminum ad faciendum sibi fidem de prosecutione, sed neque hoc potest.

Octauo iudex à quo aliquando in præfixione dicti termini ad faciendum fidem comminatur, quod si in termino præfixo non fecerit fidem, appellatio efficietur deserta, sed neque hoc facere potest.

Nono, & ultimo quandoque iudex à quo præfixit terminum ad finiendam causam appellationis, sed neque hoc potest facere, quia esset imponere legem superiori, Franch. in cap. 50. ex insinuatione. num. 1. de appell. & de his singulis vide eundem Franch. in d. cap. 4. personas. à num. 4. vsque ad num. 3. exclusiue, à quo ista summarie, prout ipse ponit, retulit, prout ex eod. ante nos retulit Maran. in suo spec. par. 6. tit. 3. princip. in verbo, & quandoque appellatur. sub num. 205. inuit. 21. fol. 486.

16. Aduerte, quod terminus præfixus ad finiendam appellationem habetur, ac si esset præfixus ad prosequendam appellationem, quia terminus ad faciendum includit in se etiam terminum ad prosequendum, quia non posset finire, si non prosequeretur: unde, si terminus ad finiendum non ualuit respectu finis, ualeat respectu prosecutionis, & sic, si non ualeat dilatio, ut ago, ualeat, ut ualere potest, quia dilatio assignata ad plura, si non potest operari quoad omnia, operatur quantum potest, quia in effectu duo uidentur notata, videlicet, ut prosequatur, & ut finiat, & ideo licet unum non teneat, debet tamen adimpleri alterum, quod tenet, Franch. in d. cap. 50. ex insinuatione. sub num. 1. not. vi. de appell.

17. Nota secundo, quod licet, pendente appellatione, nihil sit innouandum, & sit suspensa iurisdicção iudicis à quo, tamen iudex à quo quando appellatus præfixit terminum prosequendi, aut nullus, potest de nouo statuere terminum competenti ad prosequendum ap-

pellationem, aut ad presentandum se coram iudice ad quem, quia non intelligitur suspensa iurisdictionis iudicis a quo in concernentibus faciliorem expeditionem ipsius causae appellationis, Franch. in cap. 4. per totas. in princ. vel. secundum uota. & sub num. 9. & in cap. 17. cum teneamus. sub num. 21. de appell. Maian. in suo spec. par. 6. actus. 2. in verbo. & quandoque appellatus. num. 205. limit. 21. fol. 486. Lancel. in de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 4. princip. cum. 5. tom. 5. fol. 363. & add. quae in ipsi supra q. 3. num. 20. & quod, appellatione pendente, possit iudex a quo praefigere diversos terminos, puta, ad iter arripendum, ad praefutandum se superiori, ad prosequendum, aut ad docendum de prosecutione, & praestatione, & sic iter actus praefixionis etiam appellatione, penultimate factus non sit attentatus, i. c. & declarat Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 3. num. 1. & seqq. & limit. 14. num. 1. tom. 5. fol. 368. & quod possit assignare terminum appellanti ad arripendum iter, & ad prosequendum, quia ista tendunt ad faciliorem expeditionem causae appellationis, scribit Franch. in d. ap. 17. cum teneamus. num. 3. in fine, & Vell. in prax. lib. 8. ca. p. penult. sub nu. 3. fol. 150. in fine.

- 18 Extende hoc notandum, ut procedat etiam si sit iudex delegatus, quia etiam iudex delegatus a quo potest appellanti assignare terminum ad arripendum iter & ad prosequendum, Franch. in cap. 33. ad aures. nu. 1. de appell.
- 19 Nota tertio, quod sicut Franch. ubi supra in 1. uot. ad augendum numerum temporum, multa addidit, quae iudex non potest assignare, ita etiam vnum tempus ad se praefutendum cum apostolis coram iudice ad quem, in duo superius distincta tempora.

- 20 Nota quarto, quod omnis terminus, assignatus a iudice ad prosequendam appellationem, erit semper pars anni assignati a iure ad finiendam appellationem, quare terminus iuris currit, & non retardatur termino assignato a iudice, quia terminus hominis vincit ad abbreviandum terminum iuris, Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 5. de appell. quare illi triginta dies, qui dantur ad redeundum pro apostolis, computantur in anno, qui datur a iure ad prosequendam & finiendam appellationem.

- 21 Nota quinto aliqua necessaria circa haec tempora.

Circa primum tempus ad arripendum iter, quando appellans dicatur iurisdictione huius termino, vide q. praeced. limit. 6. num. 48. & alia de iudicis arceptione, vide supra q. 6. de iur. 1. 2. num. 41. & seqq.

Addo operter, quod ubi appelletur a sententia lata in magno excoedentia sex hebdomadarum appellanti ad arripendum iter ad Regem, & appellans cogit iudicem venire personaliter ad Regem ad discutiendam causam, nec sufficit alium mittere, sedus in alijs secundis, Maria. Frecht. tract. de subfoand. lib. 3. rubi. differentiae inter secunda regalia. dist. 18. num. 1. fol. 432.

Rursus aduerte, quod, etsi iudex in causa beneficiabilibus assignet terminum appellanti ad arripendum iter, & prosequenda appellationis, & appellans nihil faciat, nihilominus appellatione ex lapsu huius termini assignati a iudice non efficitur defecta, quia iudex non potest in beneficiabilibus assignare alium terminum, quam expressum in cap. 1. de elect. in 6. sic contra Lap. scribit Auch. in clem. 1. versus nos, vel. de appell. nisi terminus assignaretur de consensu partis, vel ipsi non contradicentibus secundum Pisch. in cap. 45. constitutus. al. 1. n. 3. & latius in cap. 5. cum sit romana. ut 16. de appell.

Circa secundum, & tertium tempus ad se praefutendum cum apostolis coram iudice ad quem vide eadem q. 13. art. 10. nu. 87.

Circa quartum tempus ad arripendum apostolos, vide, quae in ipsi ead. q. 13. n. 43. & seqq.

Circa quintum tempus ad prosequendam appellationem aduerte, quod sub isto tempore includitur tempus ad faciendum committi causam, de quo tempore egi q. praeced. cas. 5. nu. 5. idem vide ibi.

- 22 Circa septimum tempus, omisso sexto, nunquid iudex possit appellanti praefigere terminum ad faciendum sibi fidem de prosecutione appellationis.

Concludas, quod potest, & hoc in tantum seruatur de consuetudine, ut si appellans deficiat facere istam fidem, & ipsi iudici aliter non constet de prosecutione, possit sine pena, & repetitione exequi suam sententiam, Feder. de Sen. conf. 8. punctus questionis. sub nu. 1. & in fine, Rot. dec. 13. alias 94. si iudex in partibus. num. 1. & 2. de appell. in nou. Franch. in d. cap. 4. per totas. sub num. 4. vers. septimo. ibi. sed aduerte. de appell. & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 14. num. 1. & seqq. Addit. ad Rot. dec. 23. alias 155.

fi cet.



si certus terminus. nom. 3. de appell. in nou.

- 23 Infero ex hac conclusione, quod executio sententiæ non poterit retractari per viam attentati, sed pendebit ex futuro euentu ipsius causæ appellatoris, Franch. in d. cap. personas. sub num. 4. vers. septimo aliquando. de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. de attent. & innou. appell. pend. limit. 14. num. 4. ibi. & talis executio. rom. 5. fol. 368. & ita sentio Feder. de Sen. d. cons. 28. sub num. 2. dicens. talem executionem non debere retractari, sed pendere à futuro euentu causæ appellatoris, & Rot. d. decif. 13. in fine. de appell. in nou. dicens. quod si appellans obinocet in causa appellationis infirmari sententiam, cassabitur & eius executio.

Contra hanc illationem: quod enim debeat executio retractari per viam attentatorum, tenuit Guid. Pap. tract. de appell. q. 14. no. 20. in fine rom. 5. fol. 58.

Non recedas ab illatione, sicut contra. Guid. Pap. admonet Lancell. vbi supra.

- 24 Tempera primo, ut hæc conclusio non sit vera, quando appellans contradixit huic termini assignationi, quia tunc eo tenetur obedire illi termino, Franch. in d. cap. personas. sub num. 4. vers. sed dubitat. & Lancell. d. cap. 12. limit. 13. num. 3. & d. limit. 14. no. 8. rom. 5. fol. 368.
- 25 Tempera secundo, ut licet appellans non faciat fidem, tamen appellatio non per hoc efficitur deserta, Rot. decif. 13. alias 94. si iudex. num. 3. de appell. in nou. Fed. de Sen. d. cons. 28. num. 2. in ultimis verbis, Franch. d. cap. personas. sub num. 4. vers. sed dubitat. Addition. ad Rot. d. decif. 12. sub num. 3. de appell. in nou. & Guid. Pap. tract. de appell. q. 14. sub num. 20. fol. 58.
- 26 Extende hoc temperamentum, ut sit verum etiam si iudex, assignando terminum ad faciendum fidem, commisit ut fuerit, quod, si in termino fidem non fecerit de prosecutione, appellatio ipsa sit deserta, quia, hac comminatione non obstante, appellatio non erit deserta, Franch. d. cap. personas. sub num. 4. vers. octauo iudex. de appell. & Guid. Pap. d. q. 14. sub num. 20. ibi. dicit tamen. quod alios allegant.
- Constativus quod enim isto casu appellatio sit deserta, tenuit Lap. quem citane prefati, & sequitur Addition. ad Rot. d. decif. 25. alias 155. si certus. sub num. 3. ubi. nisi

iudex in termini provisione. de appell. in nou. dicens non fore desertam ipso iure, sed opus esse sententia.

Non recedas ab extensione.

- 17 DECLARA II. ut ista temporaria, seu fatalia non dentur omnia ab initio simpliciter, nisi primus annus, secundus autem, datus ex causa, prius de primo, & secundo anno loquantur text. in auct. ei qui appellat. & ibi Bai. & alij. C. de tempor. appell. cap. 5. cum sit romana. & ibi. Gloss. lo. Andr. Card. Alex. & ceteri de appell. Spec. tit. de appell. 5. nunc breviter. in princip. lib. 2. fol. 192. Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 6. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. adu. 21. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num. 228. vers. si quis modo videat. fol. 491. Vessu. in prax. lib. 3. cap. 5. num. 2. & Odd. tract. de iustit. in integ. q. 70. art. 1. num. 1. Hæc tamen fatalia, seu secundus annus potest ulterius protrahi per viam restitutionis ob iustum constringens impedimentum, ut loquitur text. in d. cap. 8. ex ratione. & ibi Gloss. & Doct. de appell. Spec. Maran. & Odd. in locis supra proxime citatis, & Doct. citati nom. seq. sicque potest via restitutionis ex ista causa dari tertius annus: & horum trium annorum primus dicitur primum fatale, & sic deinceps secundum, & tertium fatale, Franch. vbi supra. & Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. nu. 232. vers. tertio pondero. fol. 492.
- 28 DECLARA III. ut primum fatale, idest, primus annus concedatur simpliciter & integer ipso iure à lege sine ministerio iudicis, & sine alia consideratione: secundus vero annus concedatur etiam ipse integer, & ipso iure à lege, sed tamen ex causa, ut in d. auct. ei qui appellat. & d. cap. cum sit romana. & scribamus communiti. Doct. citati in præced. 1. declarat. num. 2. a. hancq. differentiam inter primum, & secundum annum, quod primus concedatur simpliciter, & secundus ex causa, adducit etiam M. Anr. Bard. tract. de temp. vil. cap. 6. num. 1. fol. 215. & causa, ex qua concedi debet secundus annus, dicitur impedimentum iustum, ut late explicui infra num. 44. & seqq. At tertius annus datur non ipso iure, sed à iudice per viam restitutionis in integrum d. cap. ex ratione. & ibi lo. Andr. sub num. 17. vers. sed quid si tertio. Abb. sub num. 3. ibi. ex qua infero. Franch. sub num. 64. vers. secundo ca-

su quando impedimentum. ibi. secunda fuit opinio. & Card. Alex. num. 6. vers. not. ex textu de appell. Guid. Pap. tract. de appell. q. 101. sub num. 65. vers. attamen. & num. 6. vers. est ergo dicendum. fol. 60. Maran. d. verbo. & quodoque appellatur. sub num. 228. M. Ant. Bard. d. cap. 6. num. 1. vers. tertius. fol. 215. & quod tertius annus competit per restitutionem in integrum officio iudicis ex clausula, si qua mihi iusta causa, refert, & sequitur Raguell. tract. de appell. S. 20. glol. 1. num. 19. vers. existente. fol. 261.

**39 SVBDECLARATI.** hanc declarationem ad usum praxi, vi, stantibus iustis causis, id est, impedimentis, propter quæ veniat concedendus secundus, vel tertius annus, non sit appellanti necessarium anie omnia, adire iudicem appellationis, & petere declarationem, ipsum appellatorem fuisse impeditum, & sibi competere vitiosus tempus, sed sana erit, cautiusq. agere, si prosequatur suam appellationem, & si ei opponatur de desertione, replicet de impedimento, & poterit procedere in causa, cognoscendo de impedimento, licet nulla alia sententia interlocutoria præcedat, Fraoch. in cap. 8. ex ratione. num. 65. vers. circa tertiam dubitationem. punctualiter, nu. 66. ibi, sed dubitatur. & Card. Alex. sub num. 33. vers. sed punctus est ibi. in contrarium est veritas, de appell.

**30 INFERO I.** ex eadem declaratione, quod, cum secundus annus concedatur ipso iure, non potest anie lapsum primi anni concedi per viam restitutionis in integrum aliquod tempus adue usus lapsum dicti primi anni. Neuiz. conf. 41. scilicet etiam. nu. 18. 19. & seq. & esse commune conclusionem restatue. & sequitur Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 6. & 7. sub num. 35. & 36. ubi quod restitutio est superflua.

**31 INTELLIGE** hanc illationem, ut licet restitutio in integrum, concessa aduersus lapsum primi fatalis ad totum illud tempus, in quo appellans fuit impeditus in illo primo fatali, non operetur effectum restitutionis, & ideo illud tempus computabitur in secundo fatali, quia non debet ultra secundum annum habere tempus, ad q. fuit data restitutio in integrum: & hoc est, quod consuluit Neuiz. ubi supra, dicens sub nu. 21. versus finis, quod dato, quod concessio secundi fatalis, & restitutio in integrum simul concurrerent, tamen, pendente iudicio super vno, tempus

curret etiam in alio.

Tamen restitutio operabitur, ut censetur probatur impedimentum, quo ipso iure conceditur tertius annus.

**32 INFERO II.** quod tertius annus, qui concedi potest via restitutionis in integrum propter impedimentum, quod fuit in secundo anno, non debet esse integer, sed solum ad tantumdem tempus, quantum fuit impedimentum, Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 64. vers. secundo casu. de appell.

**33 INFERO III.** quod procuratores in causis appellationum debent in primo anno esse diligentes, in secundo diligentiores, in tertio diligentissimi, Bal. in cap. 8. ex ratione. num. 9. de appell. Neuiz. d. conf. 41. num. 1. M. Ant. Bard. tract. de temp. vit. cap. 6. sub num. 2. vers. tertius. fol. 215. & Maran. in suo spec. pat. 6. actu 1. princip. in verbo. & quodoque appellatur. sub num. 232. vers. tertio pondera. ibi. sexto ad hoc. fol. 492.

**34 SVBDECLARATI.** eandem declarationem, vi secundum fatale non concedatur, nisi concurrentibus quatuor. Primo, quod appellans non potuit ea necessaria, seu iusta causa impeditus prosequi, & terminare appellationem in primo fatali, cap. 8. ex ratione. & cap. 5. cum sic romana. & ibi Ant. de Bar. num. 2. Abb. in princip. & num. 2. not. 2. & Card. Alex. num. 2. de appell. ita, quod non sufficit probare solum impedimentum tempore primi fatalis, nisi etiam punietur, quod tale impedimentum fuit immediata causa, quare non potuit prosequi appellationem in tempore debito, ideoque debet docere, se fecisse debita diligentia. Staph. tract. de signat. fidei. iust. de claus. cautione præstanda iudicis arb. no. 3. fol. 301. in impress. romanæ; imo debet fecisse diligentia remouendi impedimentum, quia, facta diligentia, si remanet impedimentum, tunc dicitur ex iusta, & necessaria causa impeditus, vi restit. & sequitur sum iofra art. 5. & quod restitutio in integrum aduersus præscriptionem statuariam non detur impedito, qui potuisset impedimentum remouere, dicit Rot. diuers. decis. 603. omnes domini. sub num. 2. par. 1. probato autem impedimento, conceditur secundus annus, quia probato impedimento primæ dilacionis, conceditur secunda dilatio, iust. ex Glol. Paul. de Casstr. l. 6. alij restit. & sequitur sum lib. præced. cap. 3. sub num. 67. vers. exemplifica. Secundo, quod ipsa causa necessaria, & iusta sit

fit euidens l. fu. 5. illud. lib. *euidens* similis probantibus C. de tempor. appell. d. cap. cum sit romana. & ibidem Jo. And. uum. 2. dicens, eam esse probandam, nisi sit uotoria, aliter, iuxta, non habebit biennium, Ant. de Butr. Abb. & Card. Alex. ibidem uum. 1. Ruginell. tract. de appell. §. 10. glof. 1. sub num. 9. & c. n. nam, ut propter impedimentum primæ dilationis concedatur secunda dilatio, requiritur, quod impedimentum fuerit efficax, & magnum, ut retuli, & sequutus sum d. cap. 3. sub uum. 71. Tertio, quod, si uon fuerit toto tempore impeditus, fecerit aliquid in primo anno, ut puta fecerit committi causam, presentauerit commissionem, citauerit partem, & fecerit aliquem alium actum, & hoc de stylo Curie Rom. retuli & sequutus sum infra vers. confirmatur. uam ei, qui nihil procurauit agere in prima dilatione, negatus secunda, testibus Benitreu, & de Alex. Silar. quos retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 3. sub uum. 153. Quarto, quod lapsus sit primum fatale: nam, eo uō elapso, uon conceditur secundum, Ruginelli sub d. num. 9. & 13. & de primo, secundo, & quarto requisitis loquitur Guid. Pap. tract. de appell. q. 101. sub num. 64. fol. 60. referens, & sequens, quod, si in primo anno, debeat appellatus probare causam impedimenti, quæ si iusta sit, iudex declarabit ei competere secundum annum, datum à lege.

Contra primum, & secundum requisitum huius subdeclarationis opponitur, quia sententia non tenet in rem iudicatam, seu uō confirmatur per lapsum primi anni, nisi lapsus sit biennium, Bar. Bal. Alex. Felyn. Hier. Gig. & Neuiz. quos citat infra art. 8. num. 179.

Ergo non requiritur causa, & multò minus requiritur eius probatio.

Confirmatur hæc oppositio ex stylo Curie Romanæ, ubi ad habendum secundum annum sufficit, fuisse iuxta prosecutionem appellationis, ut loquendo de stylo Rotæ, refert Odd. tract. de restit. in luregr. q. 70. art. 5. vers. & dicit propterea: sub num. 32. vel saltem sufficit, quod appellans in primo anno fecerit aliquam diligentiam, & actum, in causa ultra commissionem causæ impetratam, ut scribunt Cassad. Mandos. Vell. & Lancell. quos retuli, & sequutus sum infra art. 5. num. 152. & 153. & M. Ant. Bard. tract. de comp. vel. cap. 6. sub num. 2. vers. errit. fol. 115. quem etiam refert, & sequi-

tur Odd. d. art. 5. vers. & in his terminis, sub nu. 32. quasi illa aliquis diligentia, & procellus post commissionem causæ habeatur ex stylo, & obseruatione palatii loco causæ, quæ de iure comuni requiritur ad habendum biennium, ut retuli, & sequutus sum d. art. 5. num. 152. & quod de stylo Rotæ semper datur triennium, quando aliquid post commissionem causam factum fuit, tenet Rot. diuers. decif. 181. in causa parmen. num. 3. par. 3. lib. 2.

35 RETENTA subdeclarationis, quæ est vera.

SVBDECLARA III. continuando materiam huius præcedentis subdeclarationis, ut necessaria, seu iusta causa concedendi secundum fatale possit euenire quinque, seu sex modis, de quibus egi art. seq. num. 44. & seqq. ubi videas.

36 DECLARA IV. ut hæc fatalia, habeant locum tam in secunda, quam in tertia instantia, quia dicuntur fatalia appellationum, & appellatio datur tam in secunda, quam in tertia instantia, Mandos. tract. de commiss. iu commiss. 18. fatalium prorogationis iu verbo. secunda instantia. fol. 105. & in hoc uon reperio aliquem, qui dubitauerit.

37 DECLARA V. ut secundum unâ opin. quæ retuli infra num. 158. vers. contra. habeat locum etiam in redactione ad arbitrium boni viri.

38 DECLARA VI. restringendo, ut nō habeat locum, quando à Principe, vel à statuto esset breuiata fatalia appellationis, quia tunc seruantur illa tempora præfixa à Principe, seu statuto, sicut, loquendo de instantia, scribit Maran in suo spec. par. 5. limit. 4. num. 17. fol. 146.

39 EXTENDE hanc declarationem, ut fatalia possint breuiari etiam de comuni consensu partium, ut ex Cyn. & Alex. retuli, & sequutus sum infra art. 10. nu. 195. vers. extendere tercio.

40 EXEMPLIFICA I. eandem declarationem iu statuto Capitolino, quo disponitur, ut fatalia in secunda instantia sine sex mensium lib. 1. statuc. cap. 81. & quatuor in tertia, eod. lib. 1. cap. 181.

Ratio, quæ moti esse debet statuentes, est, quia dilatio secunda debet esse breuior prima, & tertia breuior secunda iuxta ea, quæ scripsi lib. præced. cap. 3. num. 153.

41 EXEMPLIFICA II. in provincia

Marchiz Anconitanæ, ubi ex illis constitutionibus lib. 6. cap. 9. si in appellatum ab interlocutoria in causa civili, debet expediri infra duos menses: si à diffinitiva, infra tres menses, sed si causa sit criminalis, debet expediri infra mensem: causa non reuocatur in alio loco, sed si reuocetur in alio loco, infra duos menses.

**EXEMPLIFICA** vltimes in Abbatia Sublaconsi, quia, ut habetur in fine statutorum in eorum constitutionibus, cap. 8. cause appellationum debent expediri infra duos menses.

**INTELIGE** istas exemplificationes, ut seruatum in suis tribunalibus, sed non in alijs, quia dispositio municipalis circa fatalia, & tempora appellationum est de ordinatoijs, ut scripsi lib. preced. cap. 2. nu. 456. & 457. & loquendo de appellationis admissione, scilicet etiam infra quest. 18.

42 **DECLARA VII.** vti concilio Principis fatalia sint perpetua, & nunquam eunt ante, vide art. seq. cal. 4. num. 131.

43 **DECLARA VIII.** ut non procedat quando iudici appellationis datum esset à lege, vel à Principe arbitrium libere procedendi, & semel statuti, quia tunc sicut instantia durat post triennium, ut scribit Marra. in suo spec. pat. 5. limit. 3. num. 16. fol. 241. ita videtur posse dici de fatalibus in causa appellationis.

Hæc declaratio, loquendo in fatalibus, non est vera per ea, que scripsi supra num. 3. & 11. extens. 10.

## ARTICVLVS III

44 **AD TERTIVM** articulum. An appellanti impeditur curat tempus pium fatalis, ideoque debet ei concedi secundum.

Respondeo, considerando sex modos, seu casus, quibus appellans potest impediri, prout considerauit etiam Ranch. in cap. 8. ex ratione. num. 8. vers. circa primum. de appell. quos, dempto sexto, declarat etiam Abb. in d. cap. 8. ex ratione. num. 4. vers. venio ad primum. & ex eo refert, & sequitur ibidem Dec. num. 14. 15. & seqq. vers. prima questio.

Primo potest impediri ex facto proprio, seu ex impedimento, concernente personam propriam appellantis.

Secundo ex facto appellati.

Tertio ex facto mixto, videlicet appel-

lantis, & appellati.

Quarto ex facto iudicis.

Quinto ex facto tertij.

Sexto, & vltimo ex casu fortuito: ad quos sex modos reduci possum illi decem modi, quos enumerat Card. Alex. in eod. cap. ex ratione. num. 7. vers. primum.

¶ **CONCLVDO**, capitando primum modum, quando impedimentum procedit ex facto proprio, seu concernente propriam personam, & duo communiuntur iuncti, quod ipso iure concedatur secundum fatale, Abb. d. cap. ex ratione. num. 4. in fine, de appell. quam comm. conclusionem disputando sequitur ibidem Dec. num. 15. & seqq. & signanter sub num. 18. vers. inherendum est igitur conclusioni, & quod hoc impedimentum non impeditur cursum pium fatalis, sed habeat ipso iure secundum fatale à iure absque alia institutione, scribit ibidem Franch. nu. 15. vers. circa tertium principale, & ideo ipso iure cursum pium annus, ut aperte scribit Card. Alex. cod. cap. ex ratione q. 4. princip. num. 13. & quod ex communi iurisdictione concedatur secundum fatale, scribit Myssing. in sing. obseru. cent. 5. obseru. 98. num. 1. & 2.

45 **EXEMPLIFICA I.** hanc conclusionem, quando appellans non potuit propria inopiam, seu paupertatem prosequi causam appellationis, Abb. d. cap. ex ratione. num. 3. vers. de inter cetera, & Dec. num. 18. in fine, vers. & inter alia. & num. 19. de appell. Vestr. in prax. lib. 7. cap. vlt. in fine, num. 20. M. Anc. Bard. tract. de comp. vlt. cap. 4. nu. 2. vbi de impedimento. tom. 3. fol. 213. Theff. Fossan. decis. 10. infamia. cal. 3. num. 5. Ios. Camia super titib. Sicil. exp. 88. num. 57. & latius Benigne. nadi. de pauper. & eius prim. q. 9. spec. 3. in iudicijs, num. 14. & seqq. vers. inuote tamen paupertatis, tom. 1. 8. fol. 150. & in casu huius exemplificationis loquitur Myssing. supra citatus.

Confirmatur iste casus paupertatis ex his, quæ de eo, qui propter paupertatem non potuit appellare, scripsi supra q. 12. nu. 162. limit. 9.

Coma hanc exemplificationem; nam, cum notarij, procuratores, aduocati, & ceteri teneantur gratis inscribere pauperibus, ut reuelli, & sequatur sum infra nu. 52. & hæc exemplificatio non procedat in loco, ubi adja. scripturn, & parocina gratis pauperibus subministranda sunt, ut ex Ios. Cu-

Cumia, & Thel. Foffan. retuli, & fequutus funt infra num. 50. fequitur quòd paupertas non excuset.

Refpondeo, quòd licet exemplificatio in puncto iuris non videatur vera, tamen eft vera in facto, quia in facto notarij, procuratores, & aduocati gratis non feruiunt.

46 **RENTA** ergo exemplificatione. **INFERO** ex ea, quòd appellantes ad Curiam Rom. & propter inopiam non profequentes caufam intra annum, ex iufta caufa conlequatur bicanium, Abb. & Beninc. vbi fupra.

47 **EXTENDE** hanc exemplificatione, vt habeat locum non folum in inopia, de qua loquitur text. in §. 1. Auth. de his, qui ingred. ad appel. fed etiam in paupertate, licet inops dicatur is, qui nihil penitus habet, pauper verò is, qui parum habet, Dec. in d. cap. 8. ex ratione, num. 19. in fine, verf. aduerte, & num. 20. & 21. & in paupertate loquuntur Abb. M. Ant. Bard. & ceteri citati in exemplificatione.

48 **RESTRINGE** I. declarando eandem exemplificationem, vt procedat, dummodo pauper feplus protefterur, quòd propter paupertatem, & pecunie inopiam non poteft caufam appellationis profequi, & ipfam paupertatem iureiurando teftetur, quia licet paupertas excuset à profectione caufe, non tamen excusat ab ifta proteftatione, Thel. Foffan. decif. 10. inftantia, r. af. 3. fub tit. 5. & ex Iof. Cumia retuli, & fequutus funt feq. reftitit.

Contra hanc reftititionem, quòd enim paupertas excuset etiam à proteftatione, fcribunt Fely, in cap. 8. fi qui. reftitum. fub num. 10. ibi. ad idem vide. de reftit. & Odd. quæ. de reftit. in iuregr. q. 28. art. 3. fub nu. 20. limit. 1. & quòd proteftatio non fit neceffaria, nifi in impedimento, quòd prore dit ex facto iudicis, & non in alijs impedimentis, ex Franch. & alijs retuli, & fequutus funt infra num. 181. & feqq. & nu. 185.

Contra eandem reftititionem facit, quia licet impeditus facto iudicis debeat proteftari fecundum communem opin. quam retuli infra fub num. 124. & 181. art. 9. tamen contrariam opin. quòd proteftatio fit ad cautelam, & nõ neceffaria, fecuta eft Rota, vt retuli, & fequutus funt fub d. num. 181. verf. opinio nero negatiua. & maxime debet procedere ifta opinio in impedimento paupertatis, cui magis fauendum eft.

49 **RENTA** hac contraria opin.

**EXTENDE** eam, vt fine difficultate procedat, quòd paupertas eft non oia, quia tunc proteftationem non effe neceffariam, refert, & fequitur idem Thel. Foff. vbi fupra.

50 **RESTRINGE** II. eandem exemplificatione, vt nõ procedat in loco, vbi pauperibus, vel ex ftatutis, vel ex Principis prouifione, feu alias gratis & amore Dei fcripturæ, & oia neceffaria dari debent, prout ita in Regno Siciliae prouifum effe per titu fcribit Iof. Cumia in titib. Siciliae ap. 88. fub nu. 39. & in Senatu Pedemontano fcribit Thel. Foffan. decif. 10. inftantia, caf. 3. nu. 3. in fine, & in Curia Delphin. conductores, fcu fimarij, & graphenj compelluntur mittere ad iudicem appellationis, & cõducere acta miferabilium gratis, Guid. Pap. quem etiam citat Rebuff. vbi fupra. & in in tribunali Auditorum Rotæ copia actiois eft cõcedenda gratis pauperibus ex difpofitione bullæ 6. Ioanis XXII. reformatio auditorum &c. ibi. item quòd fi aliquis fol. 37. & de copia inditorum, danda ante torturam difpofitum eft in motu proprio 74. Pij IV. reformatio tribunalis auditoris camere, verf. in fuper prefatus. fol. 756. quem allegat etiam Flam. Cartan præf. interrog. reor. lib. 3. cap. 3. nu. 55. in fine. quia ifto cafu, cum pauperes habeant gratis fcripturas, & patrocinia, non conceditur eis fecundum ftatute ex rapite paupertatis, nifi vbi notarij recufarentur gratis dare, & pauperes proteftati fint, quia paupertas nõ excufata proteftatione, Iof. Cum. d. cap. 88. nu. 59. in fine, & 60. & Thel. Foffan. d. caf. 3. fub nu. 5.

Hæc reftititio non videtur tota, quia aduocati, ceteriq. caufidici ex præcepto operis miferentioræ, & ex difpofitione iuris communis, teneantur gratis inferuire pauperibus litigantibus, vt dixi num. feqq. & tamen paupertas reputatur impedimentum legitimum per ea, quæ dixi in exemplificatione, num. 45. ergo idem dicendum eft, cum teneantur vigore publici falarij, quia ficut oia obediunt legi vniuerfali, ita neque legi particulari, nam & fi falariati fint, nõ pauperibus litigantibus nõ eft omnino confultum. Quicquid fit de ifta reftititione.

51 Attendite, notarij, procuratores, aduocati, ceteriq. caufidici, quòd etfi in loco, vbi munus veftrum exercetis, fuit ftatutis, aliaq. Principis ordinatione deputati certi falariati aduocati, & procuratores pro patroci-

nio causarum pauperum; tamen etiam vos, qui non estis salariati, ad id tenemini, vt ex communi omnium recentiorum scribit Fr. Mich. Sal. ad D. Thom. 2.2. q. 7. art. 1. controuers. 1. in fine, fol. 500. & multo magis tenemini, si illi ex publico salario constituti non sint. nam in primis vos, egregij notarij, debetis copiam gratis dare, 1. 2. et de mentis, in fine, & ibi Glossen verbo, pregrauatur. C. de episc. aud. Dec. cap. 1. nu. 2. et 1. & seq. de probat. Affl. in consil. appellacionum, tempora. not. 5. nu. 1. 8. lib. 2. Canonf. super rit. 290. nu. 10. Follet. in pract. crim. in verbo, & si confitebuntur. in 3. par. 3. partis nu. 55. Beninc. tract. de pauper. & eius priuileg. 7. spec. 1. in iudicij, nu. 14. rom. 28. fol. 248. Prosp. Farin. in qq. crim. lib. 2. q. 39. nu. 159. Neuiz. conf. 44. quod debeat. num. 13. Rebuff. tract. de sentent. prouiscant. 3. gl. ult. nu. 26. & 27. tom. 1. fol. 298. & scripsit supra lib. 1. cap. 100. sub nu. 8.

Nec excusamini, quod exercitis officium, Fr. Mich. Sal. d. q. 17. art. 1. in fine, conclus. ult. fol. 303.

- 53 Et vos, Domini Procuratores, tenemini gratis pauperibus inferuire, Beninc. d. q. 7. spec. 1. nu. 14. fol. 148. Vos etiam, excellentissimi Aduocati, ad id tenemini, quia patrocinari pauperi pertinet ad opera misericordie, Fr. Mich. Sal. in 2.2. D. Thom. q. 17. art. 1. fol. 499. & nisi patrocinemini gratis pauperi in extrema necessitate, peccatis mortaliter, vt late explicat Sal. dicto art. 1. controuers. 1. verfi. obseruemus secundo, fol. 499. in fine. & quod ideo multi officio iudicis cogi possint, & Aduocatus, qui renuit pauperi patrocinari gratis, saluati non possit, quia abscondit saltem Domini sui, & in foro conscientie peccet, qui a paupere scienter pecuniam recipit, retuli supra, quesi. 2. sub nu. 166.

Sed hæc iuris communis dispositio non solum a notarijs non seruatur, sed fit totum oppositum, vt testatur Neuiz. d. conf. 44. nu. 13. dicens, quod notarij faciunt totum oppositum, quia diuini dant gratis, & pauperi non sine mercede, & Rebuff. vbi supra, dicens, quod hodie potius eriperetur Heculis clana, quam a Scribis, & Phariseis acta sine pretio, cum ex diabolica eorum usurpatione triplex soleat percipere salarium, quod non fieret, inquit, si acrimonia iuris in eos exerceretur, sed nostri tolerant abusus illorem, hæc Rebuff. Procuratorum etiam,

& Aduocatorum charitas frigidissima erubescunt, etiam sibi mercede soluta, pauperum clientelam sumere aduersus diuites, & nobiles, quasi ruentes pauperum causas parui estimantur. Iudices quoque pauperum causas cum inuoca negligunt, diuitum vero cum instantia prouocant, in illis rigorem ascendit, in illis ex mansuetudine descendit, illos cum difficultate respiciunt, istos cum facinore tractant, illos negligenter audiunt, istos subtiliter auscultant, vt retuli etiam supra lib. 1. cap. 90. sub nu. 1. adeo, quod verè Poeta ille, *Curia pauperibus clausa est, &c.* quæ retuli infra q. 17. limit. 40. nu. 7. & loquendo de causis criminalibus, verè inquit alter Poeta, *dat veniam turpis, vexat censura columbus.* relatus à Bossi. tract. crim. 1. de par. supp. sub nu. 18. Claudi. Cantium. tract. de offic. iudic. lib. 2. cap. 7. nu. 29. in fine 10. 3. par. 1. fol. 83. & à Petr. Bol. tract. de re milit. tit. 23. num. 14. tom. 1. 6. fol. 342. qui loquendo de fiscalibus, inquit, quod habet rentas, quæ tendunt colubis, & non malis.

Aduerte tamen, quod Aduocato non est præceptum indistincte, quod patrocinetur gratis pro paupere, & sub præcepto peccati mortalis, quia cum hoc sit opus misericordie, & mandetur præcepto affirmatiuo, tale præceptum non obligat semper, & pro semper, sed seruatis conditionibus, quas recenset Fr. Mich. Sal. ad D. Thom. 2.2. q. 17. art. 1. fol. 499. & adhibita distinctione necessitas pauperis litigantis, considerata in triplici specie per eundem Sal. d. art. 1. controuers. 1. & de consideratio statu aduocati, vt per eundem Sal.

- 53 EXEMPLIFICA II. quando peccatum fuit, omisso medio, appellari non debet superiorem, quia interim dum disputatur, an sit iudex competens, & instant pro remissione cause dicitur appellans factio proprio impeditur, & consequenter conceditur ei ipso iure secundum legale, & ita intelligas Theff. Fossanen. de cl. 1. 0. instantia. cas. 5. nu. 7. quem retuli, & sequitur sum supra q. 7. nu. 98. dum scribit, quod instantia appellacionis non currit, si per errorem ad superiorem appellatum fuerit, omisso medio.

- 54 EXEMPLIFICA III. quando appellans fuit carceratus, vt loquitur Ant. de Butt. in cap. 8. ex ratione. sub nu. 6. seu quando fuit infirmus, seu absens, Dec. ibid. nu. 15. in vltimis verbis, de appell. & de infirmitate, alioque casu fortuito loquitur M. Ant. Bard. tract.

tra de temp. vil. cap. 4. num. 2. vers. de impedimento. tom. 5. fol. 213.

35 **EXTENDE** eandem conclusionem sic exemplificatam, vi habeat locum etiam quando impedimentum tangit personam suorum, aut uxorum, seu procuratorum, Card. Alex. d. cap. ex ratione. q. 5. princip. in 7. impedimento num. 2. & de impedimento nuntij in iure loquuntur Guid. Pap. tract. de appell. q. 91. num. 58. tom. 5. fol. 59. & Thess. Fossan. decis. 12. instantia. sub num. 17. vers. denique. licet ipse hoc impedimentum nuntij, ponat esse impedimentum tertij, & Card. Alex. ubi supra inter impedimenta casus fortuiti.

36 **SVBEXTENDE** vi idem dicendum sit quando non potuisset habere instrumenta, facieque ad causam, quia is non diceretur negligens: seu fuisset impeditus in produciendo testibus, Franch. in d. cap. ex ratione. num. 56. ibi. secundo queritur quid si fuerit. de appell. licet non omnino explicet, quod etiam dicendum arbitror, quando appellans, vel appellatus haberet testes in longinquis partibus, & pereteri dilationem excedentem meram fatalium per ea, quæ loquendo de prima instantia retuli, & sequitur sum lib. proced. cap. 3. num. 201. & 202.

37 **DECLARA** eandem extensionem, vt habeat locum, quando impedimentum procedens ex facto procuratoris, seu obij procedi casu fortuito, quia tunc excusatur appellans, & conceditur secundum fatale, ac si impedimentum occurrisset in propria persona ipsius appellantis, Franch. in d. cap. 8. ex ratione. num. 54. vers. circa sextum & ultimum impedimentum. de appell.

Secus si procedat ex negligentia, aut dolo, vt retuli, & sequitur sum infra cas. 5. num. 136.

38 **LIMITA I.** nunc eandem conclusionem, vi non procedat quando impedimentum appellantis sonaret in propriam culpam, & negligentiam, vi puta, quia non fuerit expedita eius dimissoria ita de cetero, quia isto casu currunt fatalia, & inducitur defectio, Capuaq. decis. 12. scilicet 1. fatalia currere. num. 2. & 3. in fine par. 2.

39 **Quid** in casu, quo considerari possit factum mixtum, vide eundem Capuaq. decis. 11. seu 1. fatalia appellationis. num. 1. par. 2. & vide infra num. 67.

60 **LIMITA II.** generaliter vi non procedat in impedimento iniuncto, id est in im-

pedimento, quod vel procedit à sola voluntate appellantis, de quo dixi infra art. 6. illa. 1. num. 160. vel procedit à mera eius negligentia, & ideo non excusatur, vt puta impedimentum futurum ordinariorum, quod est iniunctum, cum sit imputandum appellanti, qui debet sibi providere in tempore iudicis, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 55. vers. sed circa hoc queritur. de appell. quare debet esse inevitabile, & ex causa necessaria, vt retuli, & sequitur sum supra num. 34. art. 2. vers. subde clara secundo. & infra num. 156. & seqq. art. 6.

**DECLARA** eandem conclusionem, vi lapsus etiam secundo anno, tertius non deici ipso iure, sed per viam restitutionis in integrum, & absque refectione expensarum.

61 **CONCLVDO** capiendo secundum casum, quando impedimentum processu ex facto appellati: & dico, quod tunc tempus non currit, sique appellans remanet illatus, Abb. in cap. 8. ex ratione. sub num. 8. vers. quartus casus. de appell. Neuz. conf. 41. scilicet etiam sub num. 1. Odd. tract. de iuris. in integr. quæst. 70. an. 4. simil. 7. num. 31. Mysing. in sing. obseru. cent. 5. obser. 98. num. 5. cas. 4. Capuaq. decis. 11. seu 1. fatalis appellationis. num. 1. & 2. par. 2. & ita cum sequenti declaratione concludi etiam Card. Alex. in ea citans.

Ratio huius conclusionis est, quia tempus fatalium labitur culpa, & facto adversarij, & defectio debet fieri contra culpabilem, & negligentem, & non contra impedium, Casus. decis. 9. an esset. sub num. 9. de appell. loquens in casu, de quo infra num. 67. vers. confirmatus. 2.

Contra hanc conclusionem Abb. ubi supra adducit Innocentium (quem ego in libro meo non inveni) dicentem, quod impedius habebit annum, & dicit postea vers. ego enim, quod ipse teneret hanc, vel præcedentem conclusionem, vi tenet Rot. quam nos citamus seq. illatione, & ita cum Abb. sequente præfacam conclusionem, & Rotam retinere Card. Alex. d. q. 4. princip. num. 13. in ultimis verbis.

62 **RETENTA** conclusione, quæ probatur ex infra dicendis.

**DECLARA** restringendo hanc conclusionem esse veram, quando impedimentum

tum est iudicialiter illatum, quia tunc tempora non currunt, Card. Alex. in d. cap. ex ratione. 4. q. prinip. sub num. 13. ibi. circa secundam speciem. & ibi. quodam rite impeditur. & patet ex seqq. illationibus.

Secus autem quando impedimentum est de facto, quia tunc secundum I. mol. & alios, quos citat, & sequitur Card. Alex. ubi supra currunt tempora, sed ipsi appellantes, qui impedit, si est solvendo, tenentur de dolo ad damna, & interest eidem appellanti, quod si non sit solvendo, restituuntur tempora ipsi appellanti, & ab hac distinctione non videtur multum discessisse Franch. in eod. cap. ex ratione. sub num. 36. vers. circa tertium impedimentum.

Contra hanc declarationem, seu distinctionem (quod enim indistincte fatalia non currunt etiam si impedimentum sit illatum extrajudicialiter) ostendunt sequentes prima, & secunda illatio, in quibus impedimentum rite extrajudiciale, & tamen impedito non currit instantia.

63. **RESENTA** ergo simpliciter conclusionem.

**INFERO I.** ex hac conclusione sic declarata, quod, si appellatur efficiatur familiaris iudicis ad quem appellatur, non debent currere fatalia, durante magistratu, officio, seu in seditione illius iudicis per ea, quae loquendo de prima instantia, & de regia constitutione, scribuntur Affl. in constitutione, iustitiarum per pronuntias. not. 6. sub num. 6. & seqq. lib. 1. & Maran. in suo spec. par. 5. limir. 14. num. 37. fol. 244. dum scribunt, quod si aliquis litigator rite familiaris officialis, coram quo ventilari debet causa, non currit instantia.

64. **INFERO II.** quod si appellatus, prodeat appellatione, efficiatur privilegiatus, adeo quod appellanti, durante illo privilegio, deinceps audientia, non currat ipsi appellanti fatalia, per ea, quae loquendo de instantia, refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 5. limir. 17. num. 40. fol. 144. dicens, quod si aliquis impeditur agere impedimento iuris, ut quia reus contentus est interim effectus privilegiatus, adeo quod non possit conveniri, non currit instantia.

65. **INFERO III.** quod fatalia ad proseguendum, & finiendum appellationem, non currunt appellanti, qui prosequuntur, & agit super attrahatis, imò illud tempus, & etiam tempus executionis finiendum post

sententias super attrahatis latis, est de fatalibus subducendum, quia licet appellans possit appellationem suam, & negotium principale, & causam attrahentorum simul prosequi, tamen ad hoc non ardetur, imò à lege subinductum est, ut ante omnia audierit super attrahatis, Rot. decif. 15. alias 102. fatalia ad prosequendum, & appell. in nou. & decif. 10. alias 89. nota quod vbi. num. 3. & decif. 79. alias 448. nota quod fatalia de appell. in antiq. quas decifiones citant, & sequuntur Abb. Dec. & Odd. citati supra in conclusionem, Franch. in cap. 63. dilecto. q. 6. vers. tertio modo. num. 13. in fine, de appell. Felyn. d. cap. ex ratione. num. 4. vers. quarto dum dicunt, dr apprl. Crellen. decif. 10. alias 242. regule de annali. num. 3. de caus. poss. & propriet. Vtrius. in prax. lib. 7. cap. vlt. sub num. 19. ibi. qua ratione, idem. fol. 219. & ita cum declarationibus, de quibus infra num. 69. & seqq. recent Franch. in d. cap. ex ratione. sub num. 36. vers. circa tertium impedimentum, & penultimè num. 37. & Card. Alex. quæst. 4. prinip. sub num. 13. versus finem, ibi. & ideo si appellatus aliquid attrahat, de appellat.

66. Confirmatur primo hæc illatio, quia instantia non perit, quando actor suam impeditur facto rei Abb. in cap. penult. venerabilis. sub num. 9. ibi. aducere tamen de iudic. & quod instantia non curat impedire nec cauillationes, & subterfugia aduersarij, scribuntur Dec. in cap. 8. ex ratione. cal. 4. num. 39. dr appellat. lo. de Amic. conf. 6. in laro regio. num. 9. vers. sed contra. fol. 139. non est opus. uul. Maran. in suo spec. par. 5. limir. 11. num. 30. fol. 142. l. Cum super iudibus Sicil. cap. 88. num. 64. vers. accedat pro praedictorum, & hanc videtur magis communem opinionem, ut instantia non labatur, trahatur, & sequitur Affl. in prax. iudic. 32. cap. 7. in prin. & quod vbi quis per aduersarium impeditur producere ad finem recusationum, & transacta sunt tempora, possit sine noua causa, seu instantia procedere ad excusationem, quod facit ad questionem, nemquid sententia lata post terminum sit ipso iure nulla, scribit Bar. in l. 42. si cum ipse. ff. de excusat. tur. & quod tempus, infra quod debet causa exprodiri, non curat ei, qui impeditur facto aduersarij, scribit Catald. quem reguli, & sequutus suus lib. preceps. cap. 3. num. 95. & quod



& quod instantia non currat, & appellatio non pronuncietur deserta, si culpa partis subterfugientis, & capillantis causa protelata fuerit, quia, stante culpa partis subterfugientis, rellatur appellatio in integrum adversus eum instantia appellantis Theil. Fof. lunt. decif. 10. instantia. num. 11. cal. 8. & faciunt, quæ scripti d. cap. 3. num. 91. vbi videas.

Contra tamen hanc confirmationem scribit Alex. conf. 72. videtur prima facie. num. 16. vbi non obstat Igitur. lib. 3.

- 67 Confirmatur secundo, quia appellanti non eurrunt fatalia, pendente remissione concessa appellato ad examinandos testes secundum opinionem, quæ placet Cassidoro decif. 9. an esset. num. 4. in fine, & num. 5. & seqq. de appell. fol. 317. Vbi in prax. lib. 7. cap. ult. sub num. 18. vbi statim fuge appellatum remissionem, & num. 19. fol. 219. & Odd. tract. de resist. in integ. q. 71. art. 1. limit. 7. num. 13.

Contra tamen istam confirmationem tenebat altera pars dominorum forsitan maior, ut recenset Cassid. d. decif. 9. num. 1. ibi pars alia, quem refert, & sequitur Capuzq. decif. 12. seu 1. fatalia currere. num. 1. par. 2. nota pluribus fundamentis, quorum tria, quæ fortiori videntur, refert. Primo, quia debet imputari parti, quæ pariter concedi tantam dilationem. Secundo; & hoc consensit peculiariter Rotæ auditorio; quia potest petere prorsus fatalium. Tercio, quia terminus fatalium præfixus non lit, sed iurisdictioni, & ideo prorogari non potest. Addo quartum, quo corroboro primum, quia ab interlocutoria, qua iudex concedit reo tantam dilationem, quæ excedit tempus instantiæ, potest appellari, ex quo gravamen est irreparabile, Guid. Pap. tract. de appell. q. 74. num. 30. tom. 5. fol. 59.

Confirmatur denum ex pluribus, quæ scripti lib. præced. cap. 3. num. 91. & seqq. in quibus ostendi, quod tempus non eurrat ei, qui est impeditus fido aduocati.

- 68 EXTENDE eandem illationem, ut procedat etiam si appellans posuisset vna, cum causa attentatorum prosequi, & expedire causam appellationis, quia adhuc dicemus, quod et fatalia non currunt, Rot. Abb. & alij, quos reuli, & sequutus sum supra in illatione. num. 65.

Contra hanc extensionem, multa adducendo, tener fu casu suo quando attentat ap-

pellans, Io. de Amic. conf. 6. in sacro regio. num. 18. & seqq. vbi confirmo prædicta.

Sed quicquid consuluerit Io. de Amic. nõ recedas ab extensione, quæ est veræ, & servatur in practica, & Io. de Amic. non considerat Rotam à nobis citatam.

- 69 DECLARA I. eandem illationem esse veram, quando appellans, volens in primis prosequi causam principalem appellationis interpositæ a sententia diffinitiva, & negotio principali, petit ante omnia in libello reuocationem attentatorum, vel etiam in medio litis, quia his casibus appellanti non eurrunt interim fatalia super causa principali: secus quando litigat primo & principaliter super attentatis, non inchoata prosecutione in causa appellationis principali, quia isto casu, si non prosequitur causam appellationis infra terminum iuris, appellatio fit deserta, & eurrunt tunc fatalia, causæ principalis, licet litigetur super attentatis secundum Innoc. in cap. 66. dilecti. sub num. 2. vbi nobis non videtur, de appell. quem ibidem refert, & sequitur Franch. q. 4. num. 8. dicens in fine, hoc esse menti tenendum, quia est passus, qui non reperitur alibi.

- 70 DECLARA II. eandem illationem vi habeat locum ante desertam appellationem, secus postea, quare, si appellans velit agere pro reuocatione attentatorum post desertam appellationem, non audietur, & sic causa attentatorum impeditur, sed non tollitur cursum fatalium tam absolutum, id est, si appellans ante desertam appellationem agat pro reuocatione attentatorum, non eurrunt fatalia, sed vbi fatalia lapsa sint, non iuuatur appellans, deducendo, quod pendente appellatione, suis attentatum, Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & Innoc. appell. pend. ampl. 1. princip. num. 17. 18. & 19. limit. 5. tom. 5. fol. 350. quare attentata appellatione pendente à diffinitiva post ipsius desertionem non veniunt per modum attentati reuocanda, tum quia legitime factum non debet reuocari, tum quia, sub iurisdictione principali, sub iurisdictione omnia præiudicia, quæ possunt accessorie sequi ex illo, tum etiam, quia res deuenit ad eum statum, à quo potuit habere effectum principium, Rot. decif. 1. alias t. attentata. num. 1. & 2. de appell. in nou. quam refert, & sequitur Lancel. d. ampl. 1. no. 8. tom. 5. fol. 350. & quod non possit dari post rem iudicatam de attentatis

commisiss, pendenie appellatione, quia, cum non opposuerit de auctentis, & passus fuit procedi in causa principali, videtur illis renuntiasse, tenuit Rota, de qua Ctescen. decis. 7. alias 140. non potest. de sent. & re iud. quam citat Ctes. de Grassi decis. 2. alias 108. domini dixerunt. num. 3. de appell.

- 71 **SVBDECLARA I.** hanc declarationem procedere, quando ex actis clare constat de defectione, quia tunc appellans, per modo reuocationem attentatorum, submouetur per regulam, dolo petis, quod restituitur ex Rot. d. decis. 1. nu. 3. licet quia appellatione deserta, iudex appellationis non est amplius iudex, sed tenet iudex ille, qui tulit primam sententiam; si igitur iudex appellationis vellet pronuntiare super attentatis, eius sententia tanquam lata à non suo iudice non teneret, Rot. sub d. nu. 3. & Lancell. tract. de auctent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. ampl. t. princip. num. 3. in fine. & num. 8. d. mit. 1. tom. 5. fol. 349. & 350. & faciunt, quae scripta infra nu. 209. art. 10. declar. 6.

Secus est si ex actis notoriè non constaret de praedicta defectione, sed pars ipsam allegans vellet probare, tunc enim propriè priuilegium attentatorum, quae in concursu omnium aliarum causarum sunt reuocanda, iudex posset ex reuocare, non obstante defectione appellationis allegata, sed nondum probata, Rot. d. decis. 1. sub num. 3. de appell. in nou. & Lancell. d. ampl. t. princip. l. nu. 1. nu. 8. fol. 350.

- 72 **SVBDECLARA II.** ut quamuis appellans renuntiauerit appellationi, aut appellatio sit deserta, & ideo non possit agi pro reuocatione attentatorum iuxta ea, quae dixi in declaratione, tamen non propterea sequitur, quòd attentata ex se non sint alias nulla, unde succumbens in appellatione posset prosecui nullitatem attentatorum, agendo per viam nullitatis; nam attentata sunt ipso iure nulla, Franch. in cap. 34. ad audiendam. in fine, num. 6. de appell. & hoc est, quod sensu idem Franch. in cap. 18. consulu. il. 2. in fine, sub num. 10. cod. tit. de appell. dum se ibi, quòd appellans, excipiens de nullitate attentatorum, potest probare de veritate causae appellationis, quantumcumque renuntiauerit appellationi, cuius appellatio sit deserta, quia innouata post appellationem iudicalem sunt nulla, & non reuocantur, dato quòd appellatio sit de-

ferta, aut sit renuntiata appellationi, quae laius explicat in cap. 44. sepe. sub nu. 30. vers. in gl. in ver. rata. & ibidem Card. Alex. num. 36. cod. in de appell. in suis idem Franch. in cap. 5 t. bonae memoriae, num. 39. coditit. de appell. & Lancell. tract. de auctent. par. 3. cap. 2. num. 36. & 37. fol. 431.

- 73 **EXEMPLIFICA.** pro maiori intelligentia istam subdeclarationem in sententia excommunicationis, lata post interpositam legitimam appellationem, quae sententia ideo est nulla, ut retuli, & sequens sum infra qu. 7. finit. 22. num. 74. & cum sit nulla, non reuocantur ex eo, quòd appellatio sit deserta in tantum, quòd appellans poterit post defectionem docere de veritate causae appellationis ad finem obtinenda nullitatem sententiae, & aliorum attentatorum post appellationem legitimam; nam si processu legitima appellatio, iustificatio iudicis suis suspensa adeo, quòd appellans dicitur exemptus à iurisdictione iudicis à quo: si sui suspensa iurisdictione: ergo attentata, sunt nulla, Franch. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis.

- 74 **INFERO** ex hac subdeclaratione, quòd licet deserta appellatio, attentata non veniant reuocanda per modum attentati, quia priuilegium attentatorum non durat, deserta appellatione, & ita procedit declaratio, & decisio Rotae in ea citata; tamen remanet remedium agendi via ordinaria, de nullitate principaliter, & sic, licet cesset priuilegium illud agendi summarie absque iuris consultatione ad reuocationem attentatorum, tamen non cessat remedium agendi principaliter via ordinario, Franch. in d. cap. 44. sepe. sub nu. 30. vers. in gl. in ver. rata. & Card. Alex. num. 37. de appell.

- 75 **LIMITA I.** eandem declarationem, vt non procedat in processu facta per iudicem recusatum post appellationem, quia, eiusmodi processus est adeo nullus, vt licet recusans non fuerit persecutus appellationem, nihilominus dicitur esse inualidus, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. ampl. t. princip. num. 9. tom. 5. fol. 350.

**LIMITA II.** eandem declarationem distinguendo, quòd aut attentata sunt perpetrata intra decem dies, datos ad appellandum, quamuis & appellatum non fuisset, & tunc reuocantur etiam lite deserta, non quidem per viam attentatorum, sed per viam

nullitatis aut sunt commissa post prædictos decernendos, & sic post terminum, datum ad appellandum, & tunc, lite deserta, non reuocantur, sed obstat res iudicata, C. de Graui. decisa. alioqui 718. domini dixerunt. num. 5. de appell. & illo secundo casu distinctio- nis intrant decisiones allegatæ supra num. 70. in 2. declar. & hanc distinctionem in pri- mo casu, quod factum infra decem dies da- tos ad appellandū non reuocetur per viā re- uocari, & cessent attentatus, si non fuerit ap- pellatus, reuocari, & sequens sum supra quæst. 3. num. 52. quia tamen illud factum infra decem dies datos ad appellandū potest re- uocari via nullitatis, ideo dicimus, quod re- uocatur, & non conualescit, quamuis non fuerit appellatum, Mohd. decisi. 11. alias 250. papa consultum. num. 2. de præben. Rot. dicitur, decisi. 834. barchinonen. no. 2. & seq. decisi. 2149. dum andreas. num. 2. & decisi. 2322. in veronens. par. 3. lib. 3. fol. 225. 255. & 272. in quibus concluderunt Domini, quod collatio beneficii facta per Papam, vel per ordinariū infra decem dies datos ad appellandū & sententia priuatoria beneficii, non tenet, quamuis appellatio à dicta sententia non interposita sit, seu de- claratione intelligi enim tu has decisiones de re- uocatione per viam nullitatis. *no. 1. seq.*

Contra hanc limitationem, seu distinctionem, conuassando eam, viget subdeclaratio postea supra num. 72. & seq. vbi citatis Fran- ci. & Card. Alex. in pluribus locis, dixi distinctio, quod, commisisse attentatus etiam post decem dies datos ad appellandum, pos- set agi ad eorum reuocationem via nulli- tatis, licet causa appellationis sit deserta, quia, vt ibi dixi, licet appellans succumbat ad appellationem, tamen potest deinde agere de nullitate attentatorum, præterea nota circa prælimitationem nullam adducit rationem differentie. *no. 1. seq. 2. num. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845. 846. 847. 848. 849. 850. 851. 852. 853. 854. 855. 856. 857. 858. 859. 860. 861. 862. 863. 864. 865. 866. 867. 868. 869. 870. 871. 872. 873. 874. 875. 876. 877. 878. 879. 880. 881. 882. 883. 884. 885. 886. 887. 888. 889. 890. 891. 892. 893. 894. 895. 896. 897. 898. 899. 900. 901. 902. 903. 904. 905. 906. 907. 908. 909. 910. 911. 912. 913. 914. 915. 916. 917. 918. 919. 920. 921. 922. 923. 924. 925. 926. 927. 928. 929. 930. 931. 932. 933. 934. 935. 936. 937. 938. 939. 940. 941. 942. 943. 944. 945. 946. 947. 948. 949. 950. 951. 952. 953. 954. 955. 956. 957. 958. 959. 960. 961. 962. 963. 964. 965. 966. 967. 968. 969. 970. 971. 972. 973. 974. 975. 976. 977. 978. 979. 980. 981. 982. 983. 984. 985. 986. 987. 988. 989. 990. 991. 992. 993. 994. 995. 996. 997. 998. 999. 1000.*

76. **RESTRINGE** l. n. uno eandem illa- tionem esse verā quando adit ad appellatum, ut declarat in seq. secunda restrictio: 1.

Secus est si attentat appellans, & ap- pellatus agit pro reuocatione attentatorum, quia tunc fatalia curiunt appellanti, ex quo tunc appellatur natus eadem edictis, & ipse præstat impedimentum sibi ipsi, & non de- bet ei propria culpa, & dolus suffragari, lo- de Amic. conf. q. in sacro reg. de iur. 17. iur. dia. num. 15. & 16. quod procedit si ap- pellatus obtinet, Gram. in d. iur. d. conf. 54. in

causa syndicatus, sub num. 20. ibi. accedit insuper alias quilibet appellans, qui esset in possessione, postea attentat, vt, dum ap- pellatus agit pro reuocatione attentatorum, fatalia sibi non currerent, diuiniq. sic mo- raretur in possessione.

77. **SVBRESTRINGE** hanc secundā partem restrictionis, vt non procedat quan- do appellans, conuentus de attentatis, obti- net tu causa attentatorum, quia tunc ei non curiunt fatalia, Gram. d. conf. 54. in causa syndicatus, versus finem, sub m. 7. c. ibi. oc- cedat insuper decisio, & ratio est, quia si obtinet, non attentauit, & consequenter im- pedimentum procedit ab appellato, qui in- debet eum vexari.

78. **RESTRINGE** II. esse veram, quan- do appellatus attentat, & appellans obtinet, in causa attentatorum, quia tunc ex victoria ista subsecuta apparet, quod appellatus fuit in culpa litis super attentatis, Abb. in cap. 5. ex ratione, sub num. 8. ibi. unde dicunt quod si appellatus, Frach. sub nu. 37. & 38. & Dec. nu. 42. Vestr. in prax. lib. 7. cap. vlt. nu. 19. verus finem ibi, quæ tamen intelligis si appellans, fol. 220. & Odd. trati. de res. in in reg. q. 7. art. 2. ou. 8. verus sublimitando.

Secus si obtinuit appellans, & appellata succubuit, quia tunc appellans sibi met impedimentū dicitur prestasse, & dolose egisse, sicque fias, & dolus sibi procedit non de- bet, Abb. Frach. Felyn. Dec. Vestr. & Odd. citati supra in illatione, & hic, & Rot. decisi. 25. alias 102. fatalia ad proseguendū in fine de appell. m. om. Crecen. dicta decisi. 10. alias 242. regula de iur. d. sub num. 3. de caus. poss. & propr. & propterea fatalia tunc currunt, & facit, quod scripsi infra subilla- tione 2. num. 86.

79. Confirmatur hanc secundā partem restrictio- nis, quia subiecto regulæ de arrials, qui tenet causam expedire infra diem, non sub- iocutus tempus, quo suspensio per aduersa- rium positio, proceditur super spoliis, si in eo succumbit, Crecen. d. decisi. sub nu. 1. & 2. quia, vt dicti d. num. 2. hoc impedimen- tum fuit super spoliis, seu possessionibus, in quo succubuit, poterat ipse remouere, & obtinendo spoliis, in quo non dicitur impeditus, qui po- test impedimentum remouere, testibus istis, quos iuris, & sequutus sum quia num. 156. de leg. 2. l. 6. c. 1. in p. 1. in p. 1. in p. 1.

80. **SVBRESTRINGE** hanc tertiā partem restrictionis, cuiusque, confirmatio-

nem, ut non procedat quando appellans habuisset iustam, & probabilem causam litigandi, quia tunc etiam appellans succumbat, tamen fatalia non currunt, Pelyn. in cap. 8. ex ratione. sub num. 4. vers. limitant. ibi. ut hanc limitationem intelligende appell. quia sicut videtur excusatur ab expensis, si habuit iustam causam litigandi, tra etiam excusatur iste, Dec. d. cap. ex ratione. num. 42. in fine, ibi. quod tamen verum intelligitur. Odd. dict. quæst. 71. art. 1. sub num. 8. & quod excusatur, & intentum non currat. Epus. sentit. Roiz de qua Cresc. d. dec. 10. versus finem, sub num. 3. ibi. tamen propter iustam causam. & sic isto casu paria sunt obtinere, vel tribuisse iustam, & probabilem causam litigandi super arcentariis.

81. **DECLARA** hanc subrestitutionem, ut appellans dicatur habuisse iustam causam litigandi quando fuit absolutus ab expensis secus si sit condemnatus ad expensas, quia non diceretur habuisse iustam causam litigandi, Pelyn. d. cap. ex ratione. sub num. 4. seu sub ista limitatione de appell.

82. **INFERO IV.** quod terminus non cumit quando pendet articulus, an instantia sit peremptoria, vel non, quia terminus non surrit ubi disputatur super eo, id quod expediendum est, loc. Cumia super iust. Seculi cap. 88. num. 65. & Thef. Roiz de dec. 10. in 4. clausula. cal. 4. num. 6.

83. **INFERO V.** & generaliter, quod de tempore appellationis proficienda subducuntur omnia tempora emergentia, vel incidentia cuiuscunque articuli, moti ab appellato, intra quos iste articulus examinatur, si appellatus succubuit, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 38. & Card. Alex. d. 14. principi sub num. 13. ibi. & ideo faciet regulam, de appell. & quod super quotis articulo incidenti disceptetur, subducatur illud tempus dispensationis de cursu fatalibus, scribitur Vestrin. per. lib. 7. cap. vii. sub num. 19. ibi. idem si super quotis alio incidenti, sui. & 10. & Odd. ar. de restit. in integ. q. 71. art. 1. limit. 6. num. 12. & 13. in b. fine.

84. **EXEMPLIFICIA** hanc illationem quando appellans proficiens causam appellationis, interposita à sententia laica super octoginta principalibus, & iudice in exinterloquente appellatus appellat ab illa interlocutoria, quia tunc tempus quod consumitur in decidenda causa appellationis illius interlocutorie, potest computari in fatalibus,

Vest. d. lib. 7. cap. vi. sub num. 19.

85. **INTELLIGE** hanc exemplificationem esse veram cum grano salis, de quo loquitur illatio, videlicet quando appellans ab interlocutoria succumbit, quia tunc verospe prestat impedimentum locus si obtineat, quia tunc impedimentum processit a parte, quia factum iudicis censetur factum partis, prout declarat, & intelligi sub generali sermone Vest. ubi supra, & Clare. Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 39. ibi. quod omnia sunt menti tentenda de appell.

86. **INFERO VI.** quod fatalia super petitorio non currunt, quodiam dum lis super possessorio, Roiz. divers. dec. 857. vicentia. num. 5. & 3. par. 3. lib. 3. fol. 130.

86. **SVBINFERO I.** ex istis illationibus, & declarationibus, quod si appellans formaverit libellum ineptum, super quo fuerit diu disputatum, & tandem promissum si super ineptitudine, illud spatium non reputabitur tempus impedimenti, ideoque illud tempus frustrationem current, Bal. in nob. ej. qui appellat. num. 2. vers. quare appellans. Cade tempor. appell. quem referunt, & loquuntur Card. Alex. d. cap. ex ratione. nu. 14. vers. de per predicta. & Franch. num. 39. de appell. idem Franch. in cap. 6. dist. 10. q. 6. num. 14. de appell. & Odd. ar. de restit. in integ. q. 71. art. 1. in fine limit. 4.

87. **EXTENDE** I. hanc subillationem, ut procedat etiam quando appellans misisset processum non idoneum, & dissipatorem fuisse de pendendo, & tandem fuerit pronuntiatus quod nullum non sufficere, quia tempus non appellanti currit sua propria culpa, Vest. d. arch. ej. qui appellat. num. 3. vers. quare si appellans misit quem similiter referunt, & loquuntur Card. Alex. ubi supra, & Franch. d. cap. 6. dist. 10. q. 6. sub num. 14. vers. vel pone. de appell. lo. de Amic. bon. div. & de reg. in b. 5. & Odd. d. q. 71. art. 1. in fine. num. 14. & 15.

**INTELLIGE** hanc subillationem, & eius extensionem, ut procedat etiam quando in predictis non fuit iusta causa litigandi, alias decus, Franch. d. q. 6. sub num. 14. & 15.

88. **EXTENDE II.** ut procedat etiam quando disputatur de nullitate sententiarum, vel alia nullitate processus, opposita contra appellatum, Card. Alex. eod. cap. ex ratione. nu. 14. in fine, de appell. & 15.

89. **EXEMPLIFICIA** generaliter hanc

exten-

extensionem, ego obtineo contra te sententiam validam, tu appellas, & obviens contra me sententiam, quæ retroce meam, laram, ad mei fauorem dico de nullitate tuę sententię, & apparet nullitas; utiq. mea sententia prima lata contra te, dicitur transisse in rem iudicatam ob lapsum fatium, quia non prestat impedimentum, quod de iure non fortitur effectum, & paria sunt invalidè factum, & non factum, & ideo sicut fatalia dicentur lapsa, si non fuisset lata sententia, ita dici debet lapsa, si nulliter sit lata secundum motiva, quæ adducit Mandos, rati, de commis. in 18. commis. fatal. ptouogat. in verbo, proroget. q. 2. fol. 108. & ex co refert Marchef. cad. commis. cap. 1. sub num. 35. par. 1. fol. 104.

Contra istam exemplificationem tenet Rota, & exemplificatio procedit, quando nullitas est ex defectu iurisdictionis, quia, fuit pronuntiatum post iam lapsa fatalia, Mandos. & Marchef. ubi supra.

- 90 **SVBINFERO II.** oppositum, quod si in casibus, de quibus in dicta subtilisatione, elusq. extensionibus succubuerit appellatus, tempora illa subducuntur, Card. Alex. d. cap. 8. ex ratione. q. 4. princip. num. 14. verfi. & per prædicta. de appellat. seu non. sum interim decursa fatalia, Gramm. consil. crim. 54. in causa syndicatus. versus finem, num. 19. & 20. ibi. accedit prædictis.

- 91 **SVBINFERO III.** ex hac quinta. illatione, ortum fuisse esse illam præsumptionem simul de nullitate, & appellandi, in hunc modum, *dico sententiam nullam, & si quæ est appellat.* quem modum ex Card. Alex. las. Euct. Couat. & alijs retuli, & sequimur sum infra q. 19. rem. 1. nu. . . verfi. secundus modus. quia, intenta illatione, dum cognoscitur, & disputatur de nullitate sententię, non euenit fatalia appellacionis, Bar. in l. 1. 9. si expressum. num. 7. verfi. quandoque istæ due causę. ff. de appell. & re. lac. & in l. 1. sub num. 8. versus finem, ibi. sed si causa appellacionis. C. quand. pro. voc. non est necesse. Bal. in l. 16. contra maiores. versus finem, nu. 4. verfi. ecce aliam questionem. C. de inoffic. testam. Franch. in cap. 63. dilecto. q. 6. num. 11. verfi. secundo modo. de appell. Vant. rati. nullit. rubt. quovis & intra quod tempus de nullitate &c. num. 12. tom. 4. fol. 384. dicent, quod, pendente cognitione nullitatis, conquiscent, & dormit causa negotij principalis, & appel-

lacionis, & Addition. ad Felyn. in cap. 8. ex ratione. sub num. 4. su littera D. de appell. & quod si quis, agendo principaliter de nullitate, dicat sententiam nullam, & probabili ratione id ostendat, non currat interim ei tempus ad appellandum, quamvis de iure communi habeat decem dies ad appellandum, scribit Theof. Fossimen. decis. 10. nullantia. cas. 8. oum. 10. & faciunt quæ scripti supra q. 12. num. 169. limit. 10.

- 92 **DECLARA I.** hanc subtilisationem esse veram, quando causa nullitatis, & causa appellacionis sunt incompatibiles, ut puta, quia descendat ex eodem fonte, contrariis tamen modis: ecce exemplum: dico sententiam nullam, quia ille, cuius auctoritate fui in iudicio, non erat meus curator, & dico iniquam, sed appello per eamque suam facta ab illo eodem meo curatore: sum enim in hoc exemplo mihi contrarius, ideoque, nō possum audiri in prosecutione, & ideo, donec prosequar causam nullitatis, non currunt tempora in causa appellacionis, Bar. in d. l. si expressum. sub num. 7. & ita tenuit Cyn. in d. l. contra maiores. num. 7. ibi. item ex præmissis. C. de inoff. testam.

Ratio est secundum Cyn. in d. l. contra maiores. num. 1. & seqq. & d. num. 7. quia non valent agere non currat præscriptio, sed non potest procedi in appellacione dum proceditur super nullitate incompatibili.

- 93 **EXEMPLIFICA** eandem declarationem, quando ipsa nullitas deducitur coram eodem iudice, qui tulit sententiam, quia, appellacione interposita coram eo, ut in præcedenti verta subtilisatione, tempora, ad prosequendam appellacionem non possunt currere, quia tunc non possunt coram eodem iudice simul tractari nullitas, & appellatio, nam licet coram iudice à quo possit dicere, de nullitate, & prosequi nullitatem, non tamen potest prosequi appellacionem coram eo: quare litiganti super nullitate tanquam super principali non debet tempus currere in causa appellacionis, Franch. in cap. 63. dilecto. q. 6. sub num. 12. verfi. secundo modo. de appell.

- 94 **DECLARA II.** extendendo eandem subtilisationem, ut procedat non solum in casu, quo prosecutio nullitatis & appellacionis non posset simul fieri, ut in casu præcedentis declarationis, & exemplificationis, sed etiam in casu, quo posset simul fieri prosecutio utriusque, ut puta, quia ista duo remedia ob

fuit sibi inuicem contraria, & proceditur coram iudice appellationis, coram quo potest procedi super utroque remedio, Franch. in cap. 63. dilectio. q. 6. ou. c3. vers. tertio modo de appell.

- 95 Contra hanc declarationem, quod emicantem fatalia quod o utraque causa nullitatis scilicet, & appellationis sunt eodempotibiles, quia tunc potest fieri simul prosecutio utriusque, sicut ita in d. l. si expressum sub uum. 7. & in d. l. 1. sub num. 8. nam cessat illa ratio, quod non valent agere, non curat preceptio. Neque dicatur, quod etiam in causa attentatorum potest utraque causa simul cognosci, & tamen pendente causa attentatorum non currunt fatalia appellationis, testibus ijs, quos citauit, & sequitur sum supra in prima illatione, quia respondeo, illud procedere eo odium attentatorum, hancque opinionem simpliciter firmat, non habita distinctione, an nullitas sit compatibilis, vel non compatibilis, Io. de Amic. conf. 6. in sacro regio. num. 29. de seqq. & sub nu. 35. ubi de common.

RETENTA declaratione.

- 96 SVBDECLARA eandem declarationem, ut sit vera quoad is, qui appellauit eo modo, de quo in precedenti tertia subillatione, postea prosequitur separatim, & solam causam nullitatis, tunc non currunt tempora, quoad instantiam appellationis, nec e contra, quia una ante aliam debet inueniri, illa scilicet, quam elegit, ut refert & sequitur Franch. d. q. 6. num. c3. ibi. sed quando quis elegit primo.

Secus si simul & permixtè prosequitur, causam nullitatis, & instantiæ, quia tunc currunt simul tempora, licet instantia nullitatis duret tunc, Franch. ubi supra.

- 97 DECLARA III. restringendo eandem subillationem, ut procedat quando litigans super vno remedio nullitatis, vel appellationis, habuit iustam causam litigandi, & fuit probabili ratione motus, quia tunc ei non currunt tempora, alias currunt, Franch. d. q. 6. num. c3. in fine, & Thes. Fossan. ubi supra.

- 98 EXTENDE eandem subillationem, ut non solum non currant fatalia prosecutionis, sed neque curat tempus decem dierum ad appellandum, Cyn. Franch. Marf. & Thes. Fossan. quos retuli, & sequitur sum supra q. c2. num. c69. huius. 1. ubi videas, sed intellige ut supra.

- 99 RESTRINGE I. eandem subillationem, ut non procedat quando dicens de nullitate finit improbabili ratione, & remissio modo motus, quia tunc currunt fatalia appellationis, quia temetipsum sua non debet sibi predesse, Bald. in d. l. Leon. 1. maior. vers. finem sub num. 4. C. de inoff. testam. & alij, quos refert, & sequitur Vaut. tract. nullit. rubr. quociens, & intra quod tempus dec. num. 13. vers. quod intellige. & vers. prout formaliter, tom. 4. fol. 384.

Comprobatur hæc restrictio ex his, quæ dixi supra, loquendo de attentatis, num. 78. 79. & 80.

- 100 EXTENDE hanc restrictionem, ut procedat non solum quando causa nullitatis, & causa appellationis sunt compatibiles, quo casu est minor difficultas, sed etiam quando sunt incompatibiles, ut remittas utroque casu puniatur.

- 101 RESTRINGE II. ut non procedat in nullitate, quæ stat incidenter, & inherentes appellationi, de qua nullitate, quæ stat adherentes, scripti infra q. 19. remed. 1. concl. 3. num. 11. quia currunt fatalia appellationis, & utraque causa efficitur simul de ferra, Card. Alex. cap. 63. dilectio. q. 15. princip. num. 97. de appell. Vaut. d. rubr. quociens, & intra quod tempus, sub num. 8. vers. finem, vers. quæquid tamen. fol. 383. & Io. de Amic. d. conf. 6. in sacro regio. sub num. 29. 30. & 31. hoc non habet dubium, neque nos in subillatione loquimur de ista nullitate.

- 102 ADVERTE I. circa eandem subillationem, quod licet de nullitate possit agi intra 30. annos, ut ex Bal. Salye. Card. Alex. Rebuff. & Vaut. retuli, & sequitur sum infra quæst. c9. rem. 1. concl. 7. num. 1.

Tamen instantia nullitatis durat, quantum durat alia instantia, videlicet triennio, ut scribitur Bal. in l. tale padum. 5. qui prouocauit il secundo, q. 13. num. 12. ff. de pact. fol. c4. c. Franch. in cap. 63. dilectio. q. 6. num. 13. & Card. Alex. q. 15. princip. sub num. 96. de appell. fol. 101. Vaut. d. rubr. quociens, & intra quod tempus dec. sub num. 8. vers. quicquid tamen. & Io. de Amic. d. conf. 6. num. 33. quare instantia nullitatis perit, sicut in alijs iudicijs, Franch. d. cap. dilectio. q. 5. num. c0. & in appellatione habebit fatalia, sicut aliz appellationes, quia nullibi reperitur in iure casum, quod causa nullitatis habeat diuersam instantiam.

AD-

103 ADVERTE II. quod fatalia, de quibus locutus sum supra in causa nullitatis, non habent locum in causa nullitatis, quæ procedit ex defectu potestatis iudicialis, Bal. & Vani. quos retruli, & sequutus sum infra. num. 108. art. 10. de clat. 5.

104 ADVERTE III. quod non habent locum in nullitate, quæ debet incompetenti probari iuxta ea, quæ, loquendo de nullitate opposita ad impediendam executionem rei iudicatæ, retruli, & sequutus sum infra q. 19. rem. 1. concl. 4. num. 25. & seqq. quia illa nullitas debet probari infra tempus executionis, seu aliud breue tempus secundum varias opin. quas retruli ead. q. 19. rem. 2. concl. 4. num. 65. & seqq.

105 CONCLUDO capiendu tertium casum; quando impedimentum est inistum, procedens ex facto appellantis, & appellati, ut patet, quia pendente appellatione fecerint compromissum: & dico, quod tempus non currit ipso iure, ideoque non datur secundus annus, Abb. in cap. 8. ex ratione, nu. 7. de appell. & quod isto tertio casu non currit ipso iure tempus, tenent etiam Ant. de Butr. libidem sub num. 6. Franch. num. 26. vers. quid autem si de secundo. Card. Alex. num. 26. vers. circa tertiam. & q. 6. princip. sub num. 31. & Dec. num. 27. in fine, vers. tertius est casus. & num. 28. & seqq. Myling. in sing. obseru. cent. 3. obser. 98. nu. 4. cas. 3. Capotaq. de clat. 11. seu 1. fatalia, appellationis. num. 1. par. 2. hancque esse regulam testatur, & sequitur Odd. tract. de resiste. in integ. q. 70. art. 4. num. 18. & quod biennium, datum appellanti à lege ad prosequendam appellationem, non currit quædiu iuratum coram arbitris; quia totum illud tempus deu ahitur, ex biennio incepto coram iudice appellationis, etiam si tempus, quo obligatur coram arbitris decies millies excolesse biennium, dicitur iuxta. in auth. si tamen, versos finem, C. de tempor. & repar. appell. prout retruli etiam, & sequutus sum lib. præced. cap. 2. sub num. 673. & num. 679. & quod instantia appellationis non currit quædiu durat compromissum, scribunt Ilut. de clat. 2. alias 360. sui dubitationem. sub num. 3. ibi. præterea pro parte, de dilat. in num. Multed. de clat. 8. alias 190. in pendente. nu. 2. de appell. Gabr. in concl. lib. 2. de arbit. concl. 4. num. 1. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia sunt durante instantia. li-

mit. 8. num. 14. fol. 242. & par. 6. art. 2. in verbo, & quandoque appellatur. num. 242. fol. 495. Mandu. tract. de cunctis. in cunctis 18. fatal. prorog. in verbo. proroget. vers. quero A. fol. 108. Thef. Fossanen. de clat. 244. fatalia. num. 6. vers. ampliarum hæc. Lancel. tract. de atene. par. 2. cap. 12. de atene. & Innou. appell. pend. in prælat. num. 31. & 32. & limit. 5. ampl. 6. num. 76. fol. 379. & cap. 15. num. 65. fol. 389. Rugin. tract. de appell. §. 1. n. gloss. 1. num. 57. & quod utones Doct. concludant, hanc instantiam appellationis suspendi per compromissum, & de hoc nō sit difficultas, testatur Blanc. tract. de compromiss. q. 6. de effect. comprom. num. 23. tom. 3. par. 1. fol. 180. & quod tempus compromissi in calculo fatalium subducatur, & tempus præcedens compromissum coniungatur cum sequenti, scribit Velsi. in prælat. lib. 7. cap. ult. sub num. 17. & quod instantia appellationis non currit, quædiu durat compromissum siue instantia sit legalis, siue statutaria, scribit Anch. cons. 284. iohannes andreas. num. 1. quem refert, & sequitur Thef. Fossanen. de clat. 10. instantia. cas. 1. num. 4. & quod in Senatu Parisiensi fuit decretum, ut tempus compromissi, quod durauit ultra tres menses, non computetur in tempore titulum mensium, qui dantur in Regno Francie ad releuandum appellationem, testatur Ricbuff. tract. de appellari. 4. gloss. 1. num. 20. tom. 3. fol. 492.

106 Ratio huius conclusiois est, quia potest per pactum impediri cursus fatalium, quod interitum non currat usque ad certum tempus, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 17. vers. sed iuxta prædicta. de appell. & quod possit partium consensu prorogari, seu differri ita, quod medio tempore non currant fatalia, scribit Guid. Pap. tract. de appell. q. 38. num. 34. tom. 5. fol. 58.

Ratio rationis est, quia tempus prosecutionis appellationis datum utrique parti, ideo communis consensus facit cursum eius dormire, ut refert, & sequitur Rot. d. de clat. 2. nu. 2. in fine de dilat. in qua quod non est in tempore dato ad appellandum, quia datur uni tantum parti ad suspendendam sententiam, vel grauaminis effectum, & ideo eius cursus etiam communis partium consensus non retardat, Rot. ubi supra.

107 EXEMPLIFICA I. hanc conclusionem non solum in compromissu, in quo loquuntur Doctores citati, sed etiam in ca-

fu, quo ambæ partes expresse consentirent pendente appellatione ire utraque ad Sanctum Iacobum, quia, pendente tempore huius iterationis, non curreret tempus ad prosequendum, Card. Alex. in dicto cap. ex ratione. sub num. 16. ver. circa tertiam. de appell.

Contra hanc exemplificationem videtur sentire Asin. in prax. iudic. §. 1. cap. 11. sub num. 30. ibi. quandoquidem, sciens, quod si appellatus, & appellans conueniant per ege in externas, & longinquas regiones proficisci, vel alio modo causam differre, fatalia current, & appellanti imputabitur.

- 108 **EXEMPLIFICATIO II.** quando causa est commissa consilio sapientis, quia tunc impediri, cursum fatalium refert, & sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de arbit. concl. 4. num. 2.

- 109 **EXTENDE I.** conclusionem huius tertij casus, ut procedat etiam si fatalia non determinata à statutoris, Card. Alex. Ancl. & Rebuffi. ubi supra. Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 23. ver. sexto queritur, & sub num. 24. de appell. & Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 4. ampl. 3. num. 23. & de commun. 7. conclusionem testatur sub nu. 28. ver. sed hæc limitatio, & quod fatalia statutaria subrogentur loco fatalium iuris, & ideo regulentur, & sortiantur naturam fatalium iuris communis, scribunt Franch. in d. cap. ex ratione. q. 6. sub nu. 24. de appell. & Neuiz. conf. 41. sciatur etiam, sub num. 3.

Pro ulteriori intelligentia, & limitatione huius extensionis vide, quæ scripsi infra nu. 192. & 193. art. 10.

- 110 **SVBEXTENDE** hanc extensionem, quando tempus statutum est breuius, ut tetuli, & sequutus sum infra num. 191. art. 10. extens. 2.

- 111 **RETENTA** conclusionem exemplificata in compromisso.

**EXTENDE II.** ut procedat etiam si in compromisso fuisse tantum deductum negotium principale, non etiam appellatio nis causa, quia, pendente compromisso, non current fatalia cause appellatio nis, Frisch. in cap. 8. ex ratione. col. 7. ver. quarto queritur. num. 21. de appell. quem refert, & sequitur Vestr. in prax. lib. 7. cap. vit. sub num. 17. ver. sed hic fatalium, & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. pend. in præfat. num. 34. ibi. quam limitationem. tom. 5. fol. 347.

- 112 **RESTRINGE I.** eandem conclu-

sionem, ut non habeat locum in causa matrimoniali, vel alias privilegiata, quæ compromisso suspendi non potest, Rugier. tract. de appellat. §. 1. n. glof. 1. num. 59. ver. fallit conclusio.

**AMPLIA** hanc restrictionem, ut procedat in omnibus causis, quæ compromitti non possunt, & quæ sint lile causæ, quæ compromitti non possunt, scripsimus lib. præced. cap. 2. num. ....

- 113 **RESTRINGE II.** eandem conclusionem ut non habeat locum in eo tempore, quo stat compromissum sine acceptatione, quia illud tempus antequam arbitri acceptet, currit & connumeratur in fatalibus, ut refertur, & sequuntur Dec. in cap. 8. ex ratione. nu. 29. & 30. de appell. Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 4. limit. 1. num. 24. Rugier. tract. de appell. §. 10. glof. 1. sub nu. 59. fall. 3. & hanc restrictionem, præmissis opinionibus, & disputando sequitur M. Ant. Blanc. tract. de comprom. q. 6. princip. nu. 34. ver. iuxta præmissa, & ver. in hac q. tom. 3. par. 7. fol. 181. & eandem videtur sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. de arbit. concl. 4. num. 3. & sub num. 4. ver. contrarium.

- 114 **AMPLIA** hanc restrictionem, & confirmo, quia non solum requiritur acceptatio compromissi, sed requiritur etiam quod causa experit agi coram arbitro secundum magis communem opinionem, de qua testatur, & sequitur Gabr. in d. concl. 4. num. 5. ver. & pro ista.

- 115 **RESTRINGE III.** ut non procedat in conuentione, seu pronuntiatione de faciendo compromisso, Alex. conf. 72. videtur prima facie. num. 9. sub ver. secundo ad idem. & num. 1. n. lib. 3. Dec. eod. cap. ex ratione. num. 31. & Odd. d. art. 4. limit. 2. num. 25. & hæc restrictio non habet difficultatem, præsupposita præcedenti pro vera, quia si non habet locum post factum compromissum, donec fuerit acceptatum, multo minus habet locum in compromisso faciendo, M. Ant. Blanc. d. q. 6. princip. num. 35. ver. inferitur ex prædictis. fol. 181.

- 116 **RESTRINGE IV.** ut non habeat locum in arbitratoribus, sed solum in arbitris, Dec. d. cap. ex ratione. num. 32. limit. 3. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. pend. in præfat. num. 34. ibi. quam limitationem. tom. 5. fol. 347.

Contra litam restrictionem tenent Card. Alex. in d. cap. ex ratione. sub num. 16. ver.

circa



circa tertiam. & Franch. num. 35. vers. postremo queritur. & Odd. d. q. 70. art. 4. limit. 4. sub num. 27. vers. sed de hac. & hanc videtur sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 10. gloss. 1. num. 59. in fine. Allen. §. 10. l. 266.

117. **DECLARA** L. restringendu eandem conclusionem, ut procedat in consensu, qui vel sit expressus, vel colligatur tacitus ex aliquo facto positivo, ut puta ex compromisso, quia tunc eiusmodi consensu inducitur prorogatio fori, secus est, si consensus colligatur solum ex taciturnitate, & patientia, Alex. cons. 72. videtur prima facie. sub nu. 10. & 20. lib. 3. & alij infra citati ideoque, si appellans nullo impedimento detentus non fuerit in primo anno prosecutus appellationem, sed prosecutus eam in secundo anno, & appellatus non contradicat, tamen causa appellationis dicitur adhue deserta, quia illa patientia appellati non inducit consensum, Ofasch. dec. 128. dubitatum fuit, quatenus restituit, & sequatur Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 4. limit. 6. num. 38. & Ruginell. tract. de appellat. §. 10. gl. 1. sub num. 47. vers. quarto explicat, & ideo sententia, quæ ferretur super meritis, esset utilis, Neuiz. cons. 41. sciunt etiam, sub num. 27. vers. contrarium, & num. 28. & seqq. & quod requiratur consensus expressus, innuit text. in clem. 4. quamvis, de appell. & quod tacitus non sufficit, scribit Gl. in ead. clem. in verbo. expresso. vbi ponit exemplum, & ex his ita etiam declarat Io. de Amic. cons. 6. in sacro regio. num. 6. & 7.

118. Ratio melior, & vera, quam, consulendo in casu huius declarationis, adducit Neuiz. d. cons. 41. sciunt etiam, num. 30. vers. ratio pro ista parte, est, quia, cum causa appellationis est deserta per lapsum temporis, expirata est iurisdiclio iudicis quoad cognitionem meritorum dicte causæ, & partes non possunt per suum processum dare iurisdictionem iudici ad quem, secus est, quando causa non dum est deserta, quia tunc stat iurisdiclio, quam possunt prorogare secundum opinionem, quam retuli, & sequutus sum, infra num. 196. & seqq. art. 10. limit. 1.

Motiva contraria, vide supra q. 11. n. 196.

119. **DECLARA** II. ut quomvis compromisso suspendatur instantia appellationis etiam si compromissum ducatur longum tempus, ut late scripsi supra in conclusione huius tertij casus, tamen pars, cui videtur ex-

positionem causæ nimis differri, potest, non obstante pendentia compromissi, prosequi causam appellationis, quia per compromissum non impeditur iurisdiclio iudicis, ex quo eorum arbitrio non inducitur litis pendentia, licet arbitria sint reducta ad instantia iudiciorum, & ideo coram iudice appellationis non potest opponi de pendentia litis coram arbitris, Gl. in clem. 4. quamvis, in verbo. compromissum. de appell. & Franch. in cap. 8. ex ratione. quæst. 7. num. 29. de appell.

120. **SVBDECLARA** hanc declarationem, ut pars, quæ rediit ad iudicem, possit quidem, ut dixi, redire, sed tamen tenetur ad penam applicatam in compromisso, Gl. & Franch. in locis supra proxime citatis, & comprobatur ex seq. ampliatione.

121. **AMPLIA** hanc declarationem, & subdeclarationem, ut procedat etiam in prima instantia, quia licet pars possit, pendente compromisso, adire iudicem ordinarium, tamen, adeundo, debet solvere penam compromissi l. 35. si quis rem. ff. de recepti. arbit.

**INFERO** ex his, quod si compromissum non esse, penatum, possit pars ad sub iudicium adire, seu redire ad iudicem, quia non dubitatur, quod possit adire iudicem, sed solum de pena.

Reliquas declarationes, & limitationes, vide per Franch. d. q. 7. num. 29. & seqq.

122. **CONCLVDO** capiendo quantum casum, quando impedimentum processus ex facto iudicis, & dico tunc concedi secundum annum ipso iure, & sic currit primus annus, Abb. in cap. 8. ex ratione. sub num. 6. versus finem. ibi. si verò impedimentum. de appellat. hancq. esse veritatem, & communem \* opinio. quod secundus annus concedatur ipsi iure ostendit ibidem distinguendo tamen Franch. sub num. 45. ibi. sed certe alia opinio. & punctualiter ibi. secus si in primo. & esse communem \* opinionem testatur, & sequitur disputando Dec. ibidem num. 23. vel. secundo. & sub num. 27. vers. sed tamen predictis, & ex Dec. refert, & sequitur Casad. dec. 9. an esset. num. 3. de appell. fol. 317. & ex utroque refert, & sequitur Henric. tract. de pauper. & eius privileg. q. 9. spec. 3. in iudic. num. 3. tom. 18. fol. 149. & ex Dec. refert, & sequitur cum additione Odd. tract. de restit. in integr. q. 71. art. 1. sub num. 5. vers. sed contrarium, & quod deus secundus annus, & non vitra, scribit Myling.

ling. in ling. obseru. cent. 5. obseru. 98. num. 3. ca. 3. .

- 123 Confirmatur hæc conclusio, quia si impedimentum causetur facto iudicis, currit instantia causæ principalis, non obstante impedimento, Salyc. in l. 1. §. prosperandum. nu. 47. vers. quæti glori. C. de iudic. & esse communem? opinionem iustitiarum, & sequitur Marian. Socci. conf. 31. prosequendo ordinem. num. 9. lib. 1. & in cap. venerabilis. art. 2. sub num. 42. de iudic. inter tract. de iur. fol. 99. & esse magis communem? opinionem iustitiarum, & sequitur, citando tamen Doctores, qui loquuntur de instantia fatalium. Marian. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia sunt durante instantia. limit. 1. sub num. 31. fol. 243. & quod hæc sit magis communis? Doctorum sententia, & ab omnibus penè approbata, ut non obstante impedimento tempus labatur, testatur, & sequitur Afm. in piaz. iudic. §. 2. cap. 6. vers. finem sub num. 5. ibi. quicquid igitur. & quod tempus instantiæ currit, etiam si sit iudex per iudicem, testatur, & sequitur communem? esse opinionem Gramm. vot. 31. in causa eiusd. num. 12. vers. & quod tempus instantiæ, quem refert, & sequitur Thell. Follan. decis. 10. instantia. num. 12. vers. finem, & ita. communiter? teneil, quod tempus currit, licet detur restitutio, testatur Abb. in cap. vult. venerabilis. sub num. 9. ibi. si verò impedimentum. de iudic. & quid sit, dum causa esset propè finem iudicis, iudex vel remoueretur ab officio, vel moreretur, vide infra num. 273.

Contra hanc conclusionem Abb. adducit seqq. tres, seu quatuor opiniones, & Card. Alex. d. cap. ex ratione. num. 21. vers. quinta species. scribit, quod isto casu, quot sunt capita, tot sunt sententiæ.

Prima opinio est, quod tempus non currit ipso iure secundum GL. quam citat Ant. de Buti. d. cap. ex ratione. sub num. 6. seu secundum Innoc. restat. per Abb. ubi supra, quia negligentia iudicis non debet prejudicare appellanti; sed ego non reperio in libro meo, quod Innoc. dixerit hoc, sed solum, quod appellanti impedito, vel facto iudicis, vel ob aliam iustam causam subuenitur per beneficium restitutionis in integrum, vide eum d. cap. ex ratione. sub num. 2. hancq. primam opinionem, quod tempus non currit, & idè concedatur secundus annus, tenet Beninc. ubi supra, & quod tempus non

currit, quando stat per iudicem, & non per appellantem, scribit Paul. de Cast. consil.

334. vbi appellacione. sub num. 8. vbi circa vltimum. lib. 2. & quod non currit ipso iure, videtur? communis secundum ea, quæ citat Ant. de Buti. vbi supra. & eam videtur sequi M. Ant. Bard. tract. de temp. vult. cap. 4. sub num. 3. vers. impedimentum. tom. 5. fol. 217.

- 124 Et omnimò pcedere hæc opinio, si posset dici, quod fatalia essent tempora vtrius, quia tempus vtile non currit ei, qui est impeditus facto iudicis. Paris. conf. 114. presentis. nu. 2. lib. 2. & Balb. tract. de prescript. in prima par. 4. par. princip. q. 6. num. 4. tom. 17. fol. 71. sed hoc non potest dici, quia fatalia non sunt tempora vtilia.

Confirmatur etiam eadem opinio, si esset verum, quod scribit Par. de Put. tract. de synd. in vtrio. iudex qui tenetur sub num. 2. vers. finem. tom. 7. fol. 271. dicens, quod tempus instantiæ non currit impedito facto iudicis.

Aduerte vnum priusquam procedam ad sequentes opiniones, quod Beninc. supra citatus, & alij, si qui sunt, inepè loquuntur, dum scribunt, concedi secundum annum, & primum non curtere, quia hæc pugnant, nā si non currit primus, non datur secundus, teste Dec. d. cap. ex ratione. num. 22. vers. secundas causas. dum loquitur de impedito ex facto Principis.

Secunda opinio est Bartoli in auth. item si appellacione. num. 3. C. de tempore appell. qui scribit, quod si sit per iudicem, tamen tempus currit, sed datur restitutio sine libello, & incidenter, quia dicit iudex, quia talis fuit impeditus facto nostro, ideo eum. presentem, & perentem ad tale tempus restituimus, hancq. opinionem teneri à Legistis scribit Ant. de Buti. vbi supra, hancq. opinionem, loquendo de cursu temporis instantiæ, refert, & sequitur esse communem? Gramm. vot. 31. in causa eiusd. sub num. 12. dicens, quod tempus instantiæ currit etiam si steterit per iudicem, sed tamen dabitur restitutio, subdens, quod hoc intelligit, subdente iusto impedimento iudicis, & quia ob multitudinem agendorum non potuit terminare, quia, inquit, eo casu deficit omne remedium in syndicato contra iudicem, quod idem scribit Alex. in d. l. prosperandum. §. fin. autem vtrique. num. 3. C. de iudic. & quod restitutio detur, quando iudex

deus non est solvendo, secus si est solvendo, quia tunc habet remedium ordinarium agendi contra iudicem, scribit Mar. Soc. d. cap. venerabilis, art. 22. num. 44.

Contra Bar. tenet Alex. ibi in addit. ad eum.

Tertia opinio est Ant. de Butr. in d. cap. ex ratione. sub num. 6. ibi. potest eligi media via. col. 3. qui scribit, eligendo mediam viam, ut non currat tempus ipso iure, sed tamen non detur biennium.

Quartam addo opinionem, quod appellatis impeditus factio iudicis debeat protestari per se non stare, & ideo tempora non currere; quæ protestatione stante, si iudex non tollat impedimentum, fatalia non currunt, testibus Franch. Odd. Maran. Ofasc. Theil. Fossan. Gramm. & Ios. Cum. quos citavi infra num. 181. art. 9.

Contra hanc opinionem, quod enim protestatio non sit necessaria, tenent Rip. Rot. & M. Ant. Bard. quos retuli, & sequutus sum infra eod. tit. 9. num. 181. in fine.

125 **RESENTA** conclusionem, quam iure defendi Dec. ubi supra.

**DECLARA** eandem, ut appellatio dicatur defersa factio iudicis, quando infra primum fatale, vel secundum appellans conclusit in causa, & fecit instantiam pro sententia, secus si solum conclusit, & non fecit instantiam pro sententia prolatione, quia, tunc appellatio dicitur defersa factio, & negligentia appellantis, Rot. decis. 38. alias 425. nota postquam fuit. & latius decis. 25. alias 295. nota quod ubi aliquis. de appell. in antiq. & quod post conclusum in causa, currant fatalia, quia pars debet facere instantiam pro sententia, etiam si mortuus sit iudex, quia debet petere sententiam coram, sive efflore, & etiam Sede vacante, dummodo adu. administrato, scribit Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 47. verum secundum queritur pone. & Card. Alex. sub num. 55. q. 10. princip. de appell. & quod ante lapsum fatalis secundum anni debeat, citata parte, summa ope niti pro sententia prolatione post conclusum in causa, refert, & sequitur Vestr. in prax. lib. 7. cap. ult. sub num. 12. veritas si biennij. fol. 28.

126 **EXTENDE** I. hanc declarationem, ut non sufficiat, fuisse requisitam antecessorem in officio, sed inquirendus sit etiam successor in officio, productus adis, & citata parte ad sententiam coram eo, alias non di-

ceretur impeditus factio iudicis, Franch. in d. cap. ex ratione. num. 48. ibi. amplius etiam concludit. de appell. quem refert, & sequitur Vestr. d. lib. 7. cap. ult. num. 22. veritas si biennij. in fine, & ego formaliter retuli etiam infra sub num. 181. veritas quinquimo. art. 9.

127 **EXTENDE** II. eandem declarationem, ut non solum debeas facere instantiam pro sententia, sed, ubi iudex haberet terminum pro seruat, debet facere instantiam, pro illius apertione, quia fatalia currunt, & ob illorum lapsum appellatio censetur defersa, etiam si intra fatalem habitus sit terminus pro seruat, & cundum Lancel. quem citavi q. p. ced. sub num. 11. veritas secundum de spondeo.

Contra hanc extensionem facit Caputaq. decis. 14. seu 4. fatalia an currat, pat. 3. dicis, Dominos fuisse varios, an fatalia currerent appellati, postquam Auditor tenuit terminum ad sententiam, licet non subscipserit, si interim fatalia lapsa sint, & fuisse sumptum, temperamentum, ut videretur de bono iure, & adde quæ scripsi infra num. 174.

128 **RESTRINGE** I. eandem conclusionem, ut non procedat in secundo fatale, quia secundum fatale ipso iure non currit, hancq. esse veriorum communem opinionem, & æquam distinctionem testatur Franch. in cap. 8. ex ratione. sub num. 45. ibi. sed certe alia opinio est de iure verior. de appell.

Contra hanc restrictionem oppono, quia frustra curset primus annus, si non curreret secundus, cum sit idem impedimentum, & esset quædam ordinatio iuridis, ut curset primus annus, & daretur ipso iure secundus, qui non curret: & ideo censeo hanc restrictionem non esse veram, prout etiam confutatur ex his, quæ scribit Dec. de ap. ex ratione. sub nu. 27. ibi. sed tamen ista solutio.

129 **RESENTA** hac opinionem, quæ est vera, contra restrictionem.

**AMPLIA** eam, ut procedat etiam si appellans adiuverit superiorem iudicem, & per viam querelæ petierit eum cogi; licet enim Franch. in eod. cap. ex ratione. sub num. 59. veritas sed ulterius adverte. volens substinere præcedentem restrictionem, dicat eam esse intelligendam, quando appellans impeditus in primo fatali requirit iudicem, & protestatus, quo casu, inquit, datur secundum fatale ipso iure, & deinde impeditus etiam in secundo fatali, adiu superiorem, & querelam exponendo, petit, ut eum cogat, & tunc, inquit,

inquit, secundum fatale non currit; tamen ego censco adhuc secundum fatale currere, quia satis diligens fuit in processando, & requirendo iudicem, & tamen illa diligentia non impedit cursum fatalem, & in iure non reperitur expressum, quod adcurus sit superior, & hac ratione impleretur Franch. dubitando scribit, secundum fatale non currere.

- 130 **RESTRINGE II.** ut non procedat si iudex delegatus, cui est commissio definitio causæ intra certum tempus, reperitur tunc excommunicatus post datam rescipri, quia isto casu est impedimentum iuris, cum nec iudex, nec partes procedere possunt, durante excommunicatione, & ideo tempus non currit, Franch. in cap. 1. super eo, il secundo, sub num. 23. vers. sed quare. de appell.

- 131 **RESTRINGE III.** ut non procedat in Principe, sed solum in iudice inferiori, quare, si causa appellationis sit introducta coram Principe in eius auditorio, fatalia nunquam currunt, siq. perpetua est instantia appellationis coram Principe, & consequenter non datur secundus, neque ulterior annus, quia semper mauet illatus etiam si per mille annos impediretur ex facto Principis. Abb. in d. cap. 8. ex ratione sub num. 6. ibi, ego euitando. de appellat. quem referunt, & sequuntur ibidem i. rēchi num. 43. & 44. vers. circa quintum. Card. Alex. sub num. 22. vers. scilicet. & sub num. 31. in 6. q. principali, hancq. esse communem opinionem testatur, & sequitur iterum, atque iterum Dec. ibidem sub num. 22. & 24. in secundo casu, & ex eo refert, & sequitur Odd. tract. de restit. in integr. q. 70. art. 3. limit. 3. num. 22. & q. 71. art. 1. num. 2. & 122. declarando dictum Hostiensis, scribit Rot. decil. 25. alias 195. nota quod ubi aliquis profectur, num. 2. de appell. in aniq. dicens, quod in Curia Romana non habet locum desertio, quando agitur coram Papa, de cuius persona non potest haberi copia, factus de alijs iudicibus, & M. Aut. Bard. citatus infra num. 33. & quod in causa appellationis introductæ in cōfessio Principe non currit fatale, donec Princeps constituat quis cognoscere, scribit Afli. decil. 78. in causis. sub nu. 3. & quod appellat. impeditur factio Principis excusetur a profectio appellationis, si Principi notificauerit appellationem interpositam, & perierit, sibi

dari iudicem ad quem, & Princeps recusauerit, vel distulerit dare iudicem, scribit Ios. Cum. super ritib. Sicil. cap. 88. num. 61. & quod in computatione temporis ad effectum videndi, ad appellatio sit deserta ob lapsum fatalem, sit deducendum tempus Sedis videntis, refert, & sequitur fuisse decisum in Rota Lancel. 1222. de arrean. par. 2. cap. 11. de arrean. & in nou. appell. pend. in praesentia. uum. 51. fol. 347. & quod impeditur ex facto Principis, ad quem sit appellatum, archaneat illud, & sibi tempus non currit, ideoque altero fatale non indigeat, scribit Myllus. in sing. obseru. cent. 5. obseru. 98. num. 3. cas. 1.

- 132 **Confirmatur hæc restrictio**, quia, quando causa ventiletur coram Principe, seu in eius consistorio, instantia nunquam perit, & sic durat ultra triennium, Maran. in suo spec. par. 3. limit. 2. num. 15. fol. 240. & quod si causa debeat consulari Principi, non currit instantia donec expectetur responsio Principis, refert, & sequitur Maran. d. par. 3. limit. 25. num. 38. fol. 244.

- 133 **SVBRESTRINGE** ergo hanc restrictionem, ut non habeat locum in delegatis Papa; seu Principis, quia coram eis habet locum desertio, & consequenter attenduntur tempora fatalia, ut sentiunt Rota supra citata, & M. Aut. Bard. tract. de temp. vel. cap. 4. sub num. 3. vers. ob impedimentum. rom. 5. fol. 213. dicens, quod fatalia remanent intacta, donec Princeps causam commiserit, & aperte Odd. d. q. 70. art. 3. num. 14. vers. & pro exemplo, & quod appellans non debeat amplius facto Principis impeditus, cum commiserit causam, sed solum ante commissionem, scribit Thel. Foll. decil. 10. Instauria. casu 1. num. 3. hæc restrictio nota est in Curia.

Confirmatur hæc subrestrictio claro exemplo Rota; nam Papa expē delegat causam vni ex Rotæ Auditoribus, qui propterea dicuntur delegati in proueniando, ut scripsi supra q. 8. num. 20. & Rotæ tribunal dicitur tribunal ipsius Pourifical. & magistrale, ut dixi supra lib. 1. cap. 26. sub num. 4. & nihilominus data est eis facultas prorogandi fatalia, ut reuli & sequor sum infra num. 200. quia fatalia currunt etiam in causis coram eis; frustratio enim alias esset illa facultas prorogandi.

- 134 **EXTENDERE** hanc subrestrictionem, ut habeat locum etiam in Sacro Regio Consilio

filio Neap. vigore legis pragmatice, quam allegant Aff. decif. 78. in causa firmari. sub num. 2. & Vrsilin. annot. ad eum, num. 1.

**EXTENDE II.** ut habeat locum, hic in Curia eius in Camera, quæ & si sit tribunal supremum, & in eo Signatura iustitiz non describat iuxta ea, quæ scripti supra q. 8. num. 153. tamen fatalia currunt, & inducitur desertio appellantis etiam in causis, quæ aguntur in Camera Apostolica.

**135** ¶ **CONCLVDO** capiendū quintum casum: quando impedimentum processit ex falso tertij, & dico, quod tunc datur actio ad interesse contra ipsam tertium, qui si solvendo non sit, restituitur in integrum, Abb. d. cap. ex ratione. num. 8. in fine, ibi, quandoque impedimentum. & Dec. cas. 3. num. 44. de appell. & M. Ant. Bard. tract. de temp. vtil. cap. 4. num. 7. vers. vltima loco. tom. 5. fol. 214. hancq. esse communem opin. testatur & sequuntur Abb. vbi supra, & Myling. in sing. obsecr. cau. 5. obsecr. 98. num. 6. col. 5. & sic indistincte currunt tempora, non obstante impedimento tertij, Card. Alex. d. cap. 8. ex ratione. num. 24. vers. sextum impedimentum. & Franch. ma. 40. vers. circa quantum impedimentum.

**136** **EXTENDE** eandem conclusionem, ut habeat locum etiam si ex dolo procuratoris defecta sit appellatio, quia appellans agit contra procuratorem ad interesse, si est solvendo, alias datur subrestitutio, Franch. d. cap. ex ratione. num. 41. & 42. & eum. 54. in fine, vers. circa sextum. & adde quæ scripti supra quæst. 12. num. 124. & seqq. & infra quæst. 19. tom. 2. num. 129.

Secus est, si appellatio deferatur sine dolo procuratoris, quia tunc distingui duos casus. Primus est, quando defectio causatur ex negligentia sine dolo; & ista casu datur ad iudicem interesse, ut in casu doli, sed differentia remanet in hoc, quod isto casu non datur restitutio in integrum, quamvis procurator solvendo non sit per ea, quæ retuli, & sequuntur fuit supra quæst. 12. num. 128. de in proprijs terminis, ex veris, & magis communis opin. requirit Rot. coram Crescen. decif. 7. alias. 12. lib. 1. procuratore, de appell. Secundus casus est, quando defectio causatur ex aliquo iusto impedimento, & iste casus non differt ab impedimento conconiente propriæ personæ, ut alibi supra.

**137** **DECLARA I.** eandem conclusionem, ut habeat locum post lapsum secundum annum, quia, lapso solo primo anno, intelligitur datus secundus annus à iure, ut ex Bal. refert, & sequitur Card. Alex. in d. cap. ex ratione. sub num. 24. vers. sextum impedimentum, de appell.

**138** **DECLARA II.** ut is dicatur esse nō solvendo, & non idoneus, qui non habet bonam in territorio, vel prope territorium, Franch. in d. cap. 8. ex ratione. num. 40. vers. circa quantum, in fine, & Dec. num. 45. in 5. cas. de appell. quod Franch. vbi supra, dicit esse notandum pro fideiussoribus, & Rol. à Vall. consil. 91. egegius. num. 12. lib. 4.

**139** **SUBDECLARA** hanc secundam declarationem, ut forsan non procederet, quando exempli gratia Titius venderet domum emptori in Civitate Bononiæ cum pacto, quod ipse Titius venditor teneretur convertere pretium in emptoriam prædiorum, quia Titius nō potest emere prædia in alio territorio, quam Bononiensi, attentione, quod fuit conventum, quod dicta prædia emantur pro cautione dicti emptoris domus in casu evictionis, Alex. in l. 7. si fideiussor. §. si necessaria. sub num. 3. ff. qui satisd. cog.

Ratio differetiz inter casū declarationis, & subdeclarationis potest esse, quia in casu declarationis obligatio procedit ex dispositione iuris, & sic ex necessitate, ac in casu subdeclarationis promissio emptoris prædicti loco fideiussionis de evictione procedit ex voluntate, & magis subvertitur ei, qui facit actum ex necessitate, quam ei, qui facit ex voluntate, d. §. si necessaria. ibi Bar. Bal. & ceteri.

**140** Confirmatur primo hæc subdeclaratio, & ratio illius, quia si is, qui tenetur præstare satisfactionem necessariam, potest satisfacere sibi, quem in locis iudicii, dummodo satisfidet in loco non multum distanti, ibi in l. 2. de the. vlt. num. 2. ff. qui satisd. cog. seu quomodo satisfidet in loco propinquiori, ibi in l. 2. sciendum. §. l. 1. num. 1. ff. de iud. & Alex. in consil. 59. ponderatis verbis, sub num. 3. vers. sed dubium facit, ibi 3. dicans, quod dūbium attendi soluit, an locus, in quo erit vult perbare satisfactionem, sit multum remotus a loco, in quo petitur satisfactio, & si non sit multum remotus, debet, inquit, audiri illa.

inquit, secundum fatale non currit; tamen ego confesso adhuc secundum fatale currere; quia satis diligens fuit in protestando, & requirendo iudicem, & tamen ista diligentia non impedit culam fatalem, & in iure non reperitur expresse, quod adendus sit superior, & hac ratione ipsius Franci. dubitandum scribit, secundum fatale non currere.

- 130 **RESTRINGE II.** ut non procedat si iudex delegatus, cui est commissio definitio causae infra certum tempus, repellatur tunc excommunicatus post datam rescispi, quia isto casu est impedimentum iuris, cum nec iudex, nec partes procedere possint, durante excommunicatione, & ideo tempus non currit; Franci. in cap. 1. 2. super eo. il secundo, sub num. 23. ver. sed querit. de appell.

- 131 **RESTRINGE III.** ut non procedat in Principe, sed solum in iudice inferiori; quare, si causa appellationis sit introducta coram Principe in eius auditio, fatalia nunquam currunt, siq. perpetua est instantia appellationis coram Principe, & consequenter non datur secundus, neque ulterius annus, quia semper manet illarum etiam si per mille annos impeditur ex facto Principis, Abb. in d. cap. 8. ex ratione sub num. 6. ibi, ego evitando. de appell. quem referunt, & sequuntur ibidem i. a. h. num. 43. & 44. ver. circa quintum. Card. Alex. sub num. 22. ver. siatisq. & sub num. 31. in 6. q. principali, hancq. esse communem opinionem testatur, & sequitur iterum, atque iterum Dec. ibidem sub num. 22. & 24. in secundo casu, & ex eo refert, & sequitur Odd. tract. de resit. in integr. q. 70. art. 3. limit. 3. num. 12. & q. 71. art. 1. no. 2. & ita declarando dictum Hostiensis, scribit Rot. decif. 25. alias 295. nota quod ubi aliquis prosequitur num. 2. de appell. in finelq. dicens, quod in Curia Romana non habet locum desertio, quando agitur coram Papa, de cuius persona non potest haberi copia, secus de alijs iudicibus, & M. Ant. Bard. citatus infra num. 33. & quod in causa appellationis introducit in cōfessio Principis non curant fatalia, donec Princeps constituat quis cognoscat, scribit Afil. decif. 78. in caus. sub num. 3. & quod appellat impeditur factio Principis excusetur a prosecutione appellationis, si Principi notificaverit appellationem interpositam, & petierit, sibi

dari iudicem ad quem, & Princeps recusaverit, vel distulerit dare iudicem, scribit Ios. Cum. super ritib. Sicil. cap. 88. num. 61. & quod in computatione temporis ad effectum videndi, an appellatio sit deserta ob lapsum fatalem, sic deducendum tempus sedis vacantis refert, & sequitur fuisse decisum in Rota Lancell. tract. de arretr. par. 2. cap. 11. de attent. & innov. appell. pend. in praefatione. num. 51. fol. 347. & quod impediatur ex factio Principis, ad quem sit appellatum, remaneat illatus, & sibi tempus non currit, ideoque altero fatale non indigeat, scribit Myling. in sing. observ. cent. 5. observ. 98. num. 3. cas. 2.

- 132 Confirmatur haec restrictio, quia, quando causa ventilatur coram Principe, seu in eius concilio, instantia nunquam perit, & sic datur ultra triennium, Maran. in suo spec. par. 5. limit. 2. num. 15. fol. 240. & quod si causa debeat consulari Principi, non currit instantia donec expectantur responsio Principis, refert, & sequitur Maran. d. par. 5. limit. 15. num. 38. fol. 244.

- 133 **SVBRESTRINGE** ergo hanc restrictionem, ut non habeat locum in delegatis Papae, seu Principis, quia coram eis habet locum desertio, & consequenter attenduntur tempora fatalium, ut sentiunt Rota supra citata, & M. Ant. Bard. tract. de temp. viil. cap. 4. sub num. 3. ver. ob impedimentum. rom. 5. fol. 213. dicens, quod fatalia remanent intacta, donec Princeps causam commiserit, & aperte Odd. d. q. 70. art. 3. num. 4. ver. & pro exemplo, & quod appellans non dicatur amplius factio Principis impediens, cum commisit causam, sed solum ante commissionem, scribit Thef. Foll. decif. 10. instantia. casu 2. num. 3. hanc restrictionem nota est in Curia.

Confirmatur haec subrestrictio clauso exemplo Rotae: nam Papa saepe delegat causam ut ex Rotae Auditoribus, qui propterea dicuntur delegati in promuniendo, ut scripsi supra q. 8. num. 20. & Rotae tribunal dicitur tribunal ipsius Pontificis, & maxillare, ut dixi supra lib. 1. cap. 26. sub num. 4. & nihilominus data est eis facultas prorogandi fatalia, ut retuli & sequutus sum infra num. 200. quia statuta curiarum etiam in casibus coram eis, frustratione enim alias esset illa facultas prorogandi.

- 134 **EXTENDE I.** hanc subrestrictionem, ut habeat locum etiam in Sacro Regio Con-  
silio

filio Neap. vigore regie pragmatice, quam allegat Aft. decif. 78. in causa firmari, sub num. 2. & Vrsulan annot. ad eum, num. 1.

**EXTENDE II.** vi habeat locum. hic in Cuius casu in Camera, quæ & si sit tribunal supremum, & in eo Signatura iustitiæ non reſcribat iuxta ea, quæ ſcripta ſupra q. 8. num. 153. tamen fatalia currunt, & induci deſeruo appellacionis etiam in cauſis, quæ aguntur in Camera Apoſtolica.

**235** **CONCLVDO** capiendū quintum caſum: quando impedimentum proceſſus ex facto tertij: & dico, quod tunc datur actio ad intereſſe contra ipſam tertium, qui ſi ſoluendo non ſit, reſtituitur in integrum, Abb. d. cap. ex ratione. num. 8. in fine, ibi. quandoque impedimentum. & Dec. caſ. 5. num. 44. de appell. & M. An. Bard. tra. 2. de temp. viſ. cap. 4. num. 7. verſ. vltima loco. tom. 5. fol. 214. hancq. eſſe communem opin., teſtatur & ſequuntur Abb. vbi ſupra, & Myſing, in ſing. obſeru. cen. 5. obſeru. 98. num. 6. caſ. 5. & ſic indiſtincte currunt tempora, non obſtante impedimento tertij, Caſid. Alex. d. cap. 8. ex ratione. num. 24. verſ. ſextum impedimentum. & Franch. nu. 40. verſ. circa quartum impedimentum.

**236** **EXTENDE** eandem conſuſionem, vi habeat locum etiam ſi ex dolo procuratoria deſerta ſit appellatio, quia appellans agit contra procuratorem ad intereſſe, ſi eſt ſoluendo, alias datur ſibi reſtitutio, Franch. d. cap. ex ratione. num. 41. & 42. de num. 54. in fine, verſ. circa ſextum. & adde quæ ſcripta ſupra quæſt. 12. num. 124. & ſeqq. & iuxta quæſt. 19. rem. 2. num. 139.

Secus eſt, ſi appellatio deſeratur ſine dolo procuratoris, quia tunc diſtinguo duos caſus. Primus eſt, quando deſerſio cauſatur ex negligentia ſine dolo: & iſto caſu datur actio ad intereſſe, vt in caſu doli, ſed diſſerentia remanet in hoc, quod iſto caſu non datur reſtitutio in integrum, quamuis procurator ſoluendo non ſit per ea, quæ reſult. & ſequuntur ſum ſupra quæſt. 12. num. 124. & in propoſitis terminalis, ex veia, & magis commun. opin., requirit Ro. corā Creſcen. decif. 7. alias 11. lib. 2. procuratore, de appell. Secundus caſus eſt, quando deſerſio cauſatur ex aliquo iuſto impedimento, & iſte caſus non diſſert ab impedimento conſequenti propoſiti perſonam, vt doc. ſupra num. 57.

**237** **DECLARA I.** eandem conſuſionem, vi habeat locum poſt lapſum ſecundum annum, quia, lapſo ſolo primo anno, intelligitur datus ſecundus annus à iure, vt ex Bal. reſert, & ſequitur Card. Alex. in d. cap. ex ratione. ſub num. 24. verſ. ſextum inſuper: mentum, de appell.

**238** **DECLARA II.** et ſi dicatur eſſe nō ſoluendo, & non idoneus, qui non habet bona in territorio, vel prope territorium, Franch. in d. cap. 8. ex ratione. num. 40. verſ. circa quartum, in fine, & Dec. num. 45. in 5. caſ. de appell. quod Franch. vbi ſupra, dicit eſſe notandum pro fideiſſionibus, & Ro. à Vall. conſ. 91. egregius. num. 128. lib. 4.

**239** **SVBDECLARA** hanc ſecundam declarationem, vi forſan non procederet, quando exempli gratia Titius venderet domum emptori in Ciuitate Bononiæ cum pacto, quod ipſe Titius venditor teneretur conuertere pretium in emptionem prædiorum, quia Titius non poteſt emere prædia in alio territorio, quam Bononiæ, attento, quod fuit conuentum, quod dicta prædia emanaret pro cautione dicti emptoris domus in caſu euictionis, Alex. in l. 7. ſi fideiſſor. §. ſi neceſſaria. ſub num. 3. ff. qui ſatiſd. cog.

Ratio diſſertit inter caſu declarationis, & ſubdeclarationis poteſt eſſe, quia in caſu declarationis obligatio procedit ex diſpoſitione iuris, & ſic ex neceſſitate, ut in caſu ſubdeclarationis promiſſio emptoris prædicti loco fideiſſionis de extinctione procedit ex voluntate, & magis ſubuenitur ei, qui facit actum ex neceſſitate, quam ei, qui facit ex voluntate, d. §. ſi neceſſaria, & ſi Ro. Bal. & ceteri.

**240** Confirmatur primo hac ſubdeclaratione, & ratio illius, quia ſi ille, qui tenetur præſtare ſatiſdationem neceſſariam, poteſt ſatiſfacere alibi, quam in loco iudicii, dummodo ſuſtinet in loco non multum diſtanti, in l. 8. de dic. §. vlt. num. 1. ff. qui ſatiſd. cog. ſeu quomodo ſatiſdaret in loco propinquo, Bar. in l. 2. §. ſciendum. §. 1. num. 1. ff. de iud. & Alex. in conſ. 57. pondentia verba ſub num. 5. verſ. ſed dubium ſatiſd. lib. 3. diſcitur, quod debet attendi ſolus, an locus, in quo ſtat vlt. præſtare ſatiſdationem, ſit multum remotus a loco, in quo petitur ſatiſdatione, & ſi non ſit multum remotus, debet, inquit, audiri alia ſecus.

Ergo

Ergo si satisfactio necessaria est illi, quæ potest dari in loco propinquo; satisfactio voluntaria, & ex conventionem debet præstari, si in ipso loco conventionis, alias non remaneret differentia inter satisfactiorem necessariam, & satisfactiorem voluntariam contra textum in d. l. si fideiussor. §. si necessaria. ff. qui satisfd. cog.

- 147 Confirmatur secundo, quia sicut is, qui sua culpa ardetur ad fideiubendum, ut puta quis deliquit, debet fideiussorem præstare in loco iudicii secundum ea, quæ scribitur Bal. in d. l. si fideiussor. §. si necessaria. num. 1. vers. non hic. ff. qui satisfd. cog. & ideo si Aquilanus fuit in Magna Curia Vicarie inculpatus de homicidio, & nobilis fideiussor in Civitate Aquilæ, & petiit, quod scribatur Capitaneo regio Civitatis Aquilæ; quod recipiat fideiussores de iudicio fisci in Magna Curia Vicarie, & liberetur à carceribus, non auditur, quia debet fideiussores præstare in Magna Curia Vicarie, & ita ex his, quæ scribitur Alex. in d. §. si necessaria. citatur vidisse observatum Avellanæ condit ut, humanitate, seu rubr. 1. o. sub num. 7. & d. lib. 3. quem refert, & sequitur Clar. lib. 3. recept. sentent. §. fin. q. 46. vers. pone quod præmissa. Ergo à fortiori tenetur is, qui voluit, & ex conventionem ardetur ad fideiubendam.

Confirmatur tertio hæc subdeclaratio, quia; quicquid sit in declaratione fideiussoris, quam, quia difficile quandoque est invenire præsertim forensibus, Bal. in l. i. consensisse. §. si difficile dubitetur. in fine fidei iudic. fol. 245. col. 1. is, cui difficile est satisfdare in una civitate, in aliam mittitur, ut satisfdaret. Glof. in cap. 1. statutum. in verbo. nec audietur. in fine de excep. in d. hac difficultas, seu statem tanta difficultas non cadit in exceptionem prædictam iuxta considerationem, quam facit Bal. in d. l. si fideiussor. §. si necessaria. sub nu. 8. ff. qui satisfd. cog.

Contra hanc subdeclarationem adducunt redeclarationes confirmationum.

- 148 Prima retorqueatur prima confirmatio, quia si satisfactio necessaria habet hoc, ut situr iuramento debentis satisfdare, non posse, vel non possit satisfdare in loco iudicii, & vbi iuraverit, non posse satisfdare in loco iudicii, admittitur, ut satisfdaret in alia civitate eiusdem Provincie, idem modo sit edictum ut adnot. Bar. in l. 8. de die. §. fin. ff. qui satisfd. cog. seu in quibus aliis civitatibus, & loco etiam extra Provinciam, & quantum

vis distanti, & etiam si non sit confirmatio aiori, quam satisfactiorem si actor petiit, tunc reus admittitur ad iuramentum satisfactiorem, quæ promittit stare iuri, & iudicium solvere, & obligatur omnia sua bona secundum ea, quæ in casu suo consuluit Alex. conf. 77. ponderatis verbis. sub nu. 61. & 7. lib. 3. Ergo in satisfactiorem, quæ est voluntaria, sufficit, quod præstetur in loco prope locum, in quo præstanda esset, idem modo sit consilium parvi.

- 149 Secundo retorqueatur secunda confirmatio, adducta pro subdeclaratione; nam sicut is, qui in delictis, & sic sua culpa ardetur ad fideiubendum in loco iudicii, potest satisfdare de eis, vel forensis fuit, idem modo sit idoneus, Bal. in d. §. si necessaria. in d. forensibus, quod ista culpa delinquentis non consideretur, quia non erat ad hoc ordinata, & ideo satisfactio in delictis sumatur potius ut necessaria, ostendit Alex. contra Bal. in d. §. si necessaria. sub num. 4. vers. vltimo secundum. & ideo male Affl. citatus supra in confirmatione proxima 147. allegat pro illa confirmatione Alexandrum, & consequenter male etiam Clar. videtur sequens Afflictum; quasi ex causa ex tunc docens ambo eodem. Ergo tam is, qui propria culpa, quam is, qui propria voluntate, & conventionem ardetur ad fideiubendam, in alia civitate satisfdare, seu forensis semel est in fideiussorem idoneum.

Tertio retorqueatur tertia; quia in ea potest esse difficile invenire prædicta emenda pro isto preno, sicut inveniri fideiussorem; nam is, qui emi, vult, etiam si recte retineat mentem pueri, & sic deinceps, adeo, quod vixit angustia.

- 149 Quid dicendum? Ego consensum paria esse, quod prædictum ematur in territorio domus venditæ, vel in territorio prædicti territorii domus venditæ, præsertim quando iudex, seu magistratus exercet iurisdictionem etiam in territorio prædicti territorii, & ita ego obtemperari declarari à R. P. D. Locum tenentem in civitatibus Reverendiss. Domini A. C.

In omnibus autem debet semper versari rectum arbitrium boni, prudentis iudicis, qui arbitrabilis, inposita qualitate loci, peti. sontrum & factorum, quæ ad locum dicat ut vicine, ut bene in casu suo scripsit Alex. di. conf. 77. sub num. 8. lib. 3.

- 149 CONCLVDO; replendo scriptum casum; quando impedimentum processu à casu



esse formis, & dico, quod fatalia currant, & ideo, et aplo primo anno, datur ipso iure secundus Franch. in cap. 8. ex ratione, nu. 14. vers. circa sextum, & Card. Alex. num. 15. vers. circa septimum, de appell. & conclusio huius casus nullatenus est diuersa à conclusionem primi casus, quando impedimentum concernit personam appellantis, ideoque Innoc. in d. cap. ex ratione, sub num. 2. col. 1. & Jo. And. sub num. 14. 13. Jo. Fétar. tract. de appell. lib. 1. cap. 9. sub num. 155. tom. 5. fol. 70. & Greg. Tolos. cod. tract. lib. 6. cap. 10. sub num. 10. vers. si prohibitus, fol. 593. promittit loquutus de impedimentis concernentibus personam solum ipsius appellantis, ut puta de eius infirmitate, & inopis, & de impedimento casus fortuiti concernente omnium personas, ut puta de tempestate, & de iure M. Ant. Bard. tract. de temp. vit. cap. 4. num. 2. cod. tom. 5. fol. 213. promittit loquutus de qualibet casu fortuito, nam secundum ea, quæ scribit Thef. Pollan. de cef. 10. instantia, cas. 6. num. 8. potest appellans impediri amicitia reventorum, fluminis inundatione, & impetu, & mare non navigabili, & adde quæ scripsi infra art. 1. cas. 6. nu. 329. loquendo de isto impedimento in prima instantia, quia faciunt pro ista conclusione.

Contra hanc conclusionem facit, quod si appellans in Hispania venerit tunc propter bella ad committendum causam istam, quod à die inceptus appellantis lapsus sit biennium, appellatio non censetur defecta, quia biennium non incipit nisi à die commisse causæ, talibus ijs, quos retulit, & sequens sum q. præced. sub num. 48. finit, & sic apparet, quod fatalia currant, cogita.

## ARTICVLVS IV.

146 **AD QVARTVM** articulum. Cui incumbit onus probandi impedimentum, & qualiter sit probandum.

Resp. quod incumbit appellanti, qui si iudicem allegat, Franch. in cap. 8. ex ratione, nu. 10. vers. circa secundum, Card. Alex. num. 10. vers. circa primam, de appell. & hoc non habet difficultatem, & in alio proposito dicit lib. præced. cap. 9. num. 191. 3. modo in eum tunc probare impedimentum, ut teneatur etiam probare, se fecisse diligentem per eos, quæ scripsi infra num. 158. art. 6.

147 Sed qualiter debeat probare

Dic. varias fuisse opiniones, quas reserent Abb. in d. cap. ex ratione, q. 4. num. 15. vers. qualiter antea probetur, Card. Alex. nu. 14. vers. circa tertium, & Dec. q. 4. princip. num. 53. & seq. de appell. videtur tamen communiter concludere, quod rei non quatur arbitrio iudicis, quia, cõsiderata distantia loci, qualitate personarum, & similibus, potest arbitrari an sufficiat iuramentum impediri, & si potest in materia indifferenti de probatione impedimenti videre, quæ iuravit Mas. 1. 1. 1. 1. de probat. concil. 885. impedimentum iuramento & c. per totam, lib. 2. & si ipsi aliquid in alio proposito lib. præced. cap. 9. in fine, num. 1914. & 1915.

## ARTICVLVS V.

148 **AD QVINTVM** articulum. Quanti temporis exigatur impedimentum, ut appellans habeat secundum fatale, & ut non habeat quanti temporis exigatur negligentia.

Præsumitur respondeam huic articulo præmitto, quod materia huius articuli est illa, in qua Abb. quem citavi initio questionis, testatur, quod Jo. And. testatur tot, & tam confusæ opiniones, & in hoc consistere maiorem difficultatem, quam sit in materia rotius cap. ex ratione, testatur Franch. in d. cap. ex ratione, num. 62. vers. videndum est tunc de appell. & sicut Neuiz. conf. 424. scilicet etiam, sub nu. 37. dicat, quod interpretatio, quam hodie dedit præfatus post Ant. de Butr. tollit istam difficultatem, de qua loquitur Ioan. And. quem nos citauimus initio questionis, licet etiam propterea eiusdè Antonij de Butr. vestigia sequatur sicut Abb. & Card. Alex. tamen mihi eorum distinctiones non probantur, quia videntur potius confundere, quam distinguere.

Hoc præmissis, respondeo constituendo quatuor opiniones.

Prima opinio est Canonistarum, qui considerant tres, seu quinque casus.

Primus casus est, quando appellans fuit toto primo anno impeditus, & isto casu concludi datur ipso iure biennium, id est, secundum annum in casibus, in quibus datur, Ant. de Butr. d. cap. ex ratione, q. 6. sub num. 9. ibi dicit tunc excludendos casus, de appell. & ibidem Franch. sub num. 63. vers. circa primum, ibi, aliquid de secundo, & Card. Alex. q. 5. sub num. 37. ibi, quandoque de secundo casu.

Ratio est manifesta, quia non potest dari restitutio minor ea, quae contineat tantum pro tempore, si ageretur de iuramento hominis, cum quo dñius agit, quam cum lege iuxta ea, quae scribit Franch. in d. cap. ex ratione, num. 63. vers. circa primum videtur de appell.

Secundus casus est, quando appellans iudicatus primo anno impeditur, sed per annum per vitam diem, & semper fuit diligens, & similiter concidendo, dari ei succedendum antiquum, Ant. de Butr. & Card. Alex. ubi supra, & Franch. sub eod. num. 63. ibi. nam aliquando & primo appellans fuit diligens.

Imò dabilis ipso iure secundus, quoniam estam si nullatenus fuerit impeditus, dummodo toto anno fuerit diligens, quia non fuit per eum, Ant. de Butr. & Card. Alex. ubi supra.

Tertius casus est (& in isto sita difficultas) quando impedimentum duravit tanto tempore, quod fuisset sufficiens ad prosecutionem, & isto casu Doctores videntur committere distinguere via tempora impedimenti.

Primum tempus est, quando impedimentum fuit in prima parte anni, & negligentia fuit in secunda parte, quia cessavit impedimentum, & remansit tantum tempus, quo appellans potuisset adhuc causam expedire, & non expeditur, & in isto concipiunt, secundum an nona non dari, Abbas d. cap. ex ratione, sub num. 2. a. q. 5. princip. de appell. & ita ibidem, sequitur Ant. de Butr. sub d. num. 9. in sexto cas. ibi. si impedimentum fuit à principio. & in hanc sententiam iuxta Cyn. in ausp. ei qui appellat. versus finem, sub num. 4. Cade sciopos. & repat. appell. dum moriando, & postea solvendo inquit secundum quosdam si tantum tempus fuit cessationis in negligentia, quod infra illud verisimiliter potuisset appellator causam finire, si fuisset prudens, tunc repellitur in totum, & postea refert aliam opin. & in hoc inquit, plurimam sententiam videtur magis amicum dicitur antea, quae qui appellat, de Card. Alex. d. cap. ex ratione, q. 6. sub num. 27. in secundo casu, dum considerat, an per ipsum, quod superest post cessationem impedimenti, sufficit, vel non, sufficit ad finem causam, hanc etiam, relata, privis generatim opin. tenet ibidem, Franch. sub num. 63. vers. aliquando & tertio, ibi. sed dicitur

minus ant. & p. normit. & vers. ex quibus, & hauc videri communem opin. scribit ibi deus Dec. q. 5. princip. sub num. 57. & 58. ibi. & licet ista videatur communis opinio, & quod sit communis opinio scribit Oddo, tract. de restit. in iure, q. 70. art. vi. sub num. 64. vers. sed in contrarium. hancq. opin. esse veram sicut evangelium scribit Ang. conf. 3. in propositione quaestione, quem citat etiam Dec. sub d. num. 58.

Ratio huius communis opinionis est, quia sequens negligentia habet confundere effectum precedentis impedimenti, sicut dicitur quod vitiosa mora nocet, Franch. in d. cap. ex ratione, sub num. 63. vers. aliquando & tertio.

Probatum primo haec conclusio, quia appellans repellitur à secundo anno, si per eum steterit, quoniam non prosequatur. Item. S. illud. C. de tempore appell.

Sed si potuit in secunda parte anni prosecutionem, & expedire, & non expeditur, dicitur per eum stetisse. Ergo.

Probatum secundo, quia ad hoc ut appellans habeat secundum annum debet summa ope nisi in primo anno, d. illud. sed si suis negligens in secunda parte, non dicitur nisi summa ope. Ergo.

Probatum tertio, quia appellans concessit biennium, ut necessaria, & evidens causa, cap. 3. eam sit iurata de appell. Sed necessaria, & evidens causa cessat, quando potuit in primo anno expedire causam appellationis. Ergo.

Probatum quarto, quia, ut concedatur secundus annus, requiritur causa inevitabilis, Ant. de his qui ingredi ad appell. S. 1.

Contra hanc conclusionem: quod enim concedi debeat secundus annus, tenent Bar. in anth. item si appellatione, sub num. 2. C. de tempore appell. dicens. quod si appellans impeditur tanto tempore, intra quod potuisset causam expedire, si eam prosecutionis fuisset, iure debet habere integrum biennium, & qui, inquit, lex praesumit, quod causa possit expediri intra mensem, ideo sufficit impedimentum vni mensis neque, inquit, attenditur, quod possent fortis probationes induci ad utraque partes, & reprobat. ibi, Dec. d. cap. ex ratione, sub num. 18. ibi. & licet ista videatur, & Neaiz. conf. 42. sequitur etiam num. 7. & seqq. vers. non obstat, quare, ut explicat Abb. & Dec. ubi supra ex mente Bar. d. si appellans fuerit super-

impeditur primo mense, dilatur ei secundus annus; licet fuerit negligens in alijs vendicis sequentibus mensibus, & in hanc sententiam videtur iussisse. *Olden. cons. 60.* est tempus sub num. 3. vers. quid si impeditus est. ibi. sed pone quod in princ. ubi in fine concludit, quod attenditur impedimentum, & si in principio anni, & non vltima mora, seu negligentia, quæ fuit in fine anni. *Card. Alex. sub d. num. 27. in 3. cas.* qui sibi propterea videtur parum constans, dñm contra *Ant. de Butr. Abb.* supra citatos in conclusionibus, & contra *Intol.* & nouissimos scribit, quod datur secundus annus, si fuit à principio diligens, quia corpis causam agere, & interuenit postea impedimentum, quod fuit tantum temporis, vt intra illud potuisset causam finire, licet postea cessauerit impedimentum, & transierit tantum tempus sine impedimento, quod potuisset causam finire.

Confirmatur hæc opinio *Barroli*, quia ad hoc, vt appellans habeat secundum annum, sufficit, quod ostendat, quod in illo tempore impedimenti fuisset causam prosecutus, nisi fuisset impeditus; quoniam, si causa appellantis potest expediri vno mense, in potestate appellantis est eligere illum mensem, & si in illo mense extat impedimentum, dabitur secundus annus, vt defendendo *Barroli* opinionem scribit, & respondet contrarijs *Decod. cap. 8. ex ratione. q. 3. sub nu. 58.* ibi. & licet ista videatur de appell. & quod tempus primi fatalis totum sit in arbitrio appellantis, quando velit incipere procedere, dummodo super sit sibi tempus, ad finiendam causam, & ideo non potest dici negligens, etiam si per sex primos menses dilateat, cum super sint alij sex menses, scribit *Doct. citati in seq. membro distinctionis*, & bene etiam id aperit *Olden. cons. 60.* est tempus sub num. 3. vers. quid si impeditus est. inferens, quod appellans non potest pedessequi nisi cum super sit utens, quia appellans potest quandoque vult.

Secundum tempus est, quæ e contra negligentia appellantis fuit in prima parte anni, & impedimentum in secunda parte anni, de tunc concludunt, secundum annum non dari, quia non apparet euidenter, quod non fuerit prosecutus propter impedimentum, præsupponendo, vt loquitur *Ant. de Butr.* iusta citatus, quod appellans nunquam inchoauerit causam: Sed si supponitur diligentiam,

sicque, quod adeo ante lapsum annum inchoauerit, prosequi, quod potuisset causam finire, sed superuenit impedimentum; & tunc concludunt dari integrum secundum annum, ex quo habuit tantum tempus post negligentiam, quod poterat expedire, si non fuisset impeditus, *Ant. de Butr. d. cap. ex ratione. q. 6. sub num. 9. vers. si in 3. cas.* ibi. si ab initio fuit negligentia, *Abb. q. 5. princip.* sub num. 1. ubi. in eodem casu quando negligentia præcessit. & *Branch. sub num. 63. vers.* aliquando & quinto à principio, dicens, quod si appellans fuit diliger à principio, vel alio debito tempore causam inchoauit, quod potuisset finem accipere, & superuenit impedimentum, habebit secundum fatale, posito etiam, quod nimis se arduauerit in primo fatali, *Neu. cons. 41.* sunt etiam sub num. 1. 4. vers. quoniam etiam, & quod in hoc concordat omnes, restantur in eod. cap. ex ratione. *Card. Alex. q. 3. princip.* sub nu. 27. ibi. quandoque & quarto casu. & *Dec. q. 3. princip.* num. 58. in fine vers. secundo abb. quos refert & sequitur *Odd. tract. de restit. in integ. q. 70. art. 9. sub num. 57. vers.* contrarium.

Secus est, quando illud tempus, in quo inchoauit in fine anni, non poterat sufficere ad expediendam causam, quia tunc non daretur ei sex annus, quia se nimis arduauit, *Branch. in d. cap. 8. ex ratione.* sub num. 63. vers. aliquando & quarto appellans, & *Odd. d. art. 9. finit. l. cum. 58.*

Confirmatur hæc conclusio eodem fundamento, quo fuit confirmata opinio *Barroli* in precedenti primo membro distinctionis, videlicet, quia totum tempus est in arbitrio appellantis, *Dec. d. num. 58. in fine.*

Limita hanc conclusionem, vt non procedat, quando appellans se nimis restringeret ad illud tantum tempus, quod præfuit, & totum esset omnimodo necessarium, quia nec, cum ex quolibet minimo superueniente impedimento causa non possit expediri, & appellans debeat cedere à communiter accidentibus superuenientibus, alioquin saltem breue impedimentum dilatescit in culpa, seu negligentia, & sic. *arguitur. Abb. ubi supra, & ex eodem Card. Alex. ubi supra in quarto casu.* *et. in 3. h. d. de restit. in integ. Contrarium est quod, an in comprehensio prædicta debeat ampliari, vt procedat etiam si appellans se angustauerit ad semper, quod*

Qd a. int.

integrum, nullo etiam superueniente impedimento, esset necessarium, referre, & sequi-  
tur Dec. d. cap. ex ratione. num. 59. & de com-  
muni opin. testantur Card. Alex. sub d. nu.  
27. in quarto casu, in fine. & Odd. qui aperte  
sequitur d. q. 70. art. 9. num. 62. & verū sed  
contrarium. & verū. & ego sequor.

Tertius Epus est, quod impedimentum fuerant  
interuallata, seu interpolata ira, ut vno tem-  
pore fuerit negligentia, & alio impedimen-  
tum: & tunc, si tempora impedimenti co-  
ueque progressa sint, ut non remaneret tem-  
pus sufficiens ad inchoandam, & finiendam  
appellationem, sique negligentia non sit in  
tanto tempore, quantum requiritur pro ex-  
peditioe causae, concludunt dari secundum  
annum, & idem concludunt, si impedimen-  
tum durauit tunc tempore, quod fuisse suf-  
ficiens ad finiendam causam, Ant. de Butr.  
& Abb. ubi supra, licet obscure loquantur, &  
Franch. in d. cap. ex ratione. sub nu. 63. &  
vltis finem, verū aliquando & vltimo. in fine,  
ibi. & hac sit vltima conclusio. dicens, quod  
si appellans debito tempore inchoauit, sed  
superuenit impedimentum in primo anno  
post quod non potuisset causam expediri ipso  
latae datur secundum fatale, dato quod ap-  
pellanti nullam aliam diligentiam fecerit  
post impedimentum: & multa scribit Dec.  
ibidem, num. 61. & seqq. verū tertio & vlti-  
mo. ad ostendendum an appellans debeat  
probare non solum impedimentum, sed etiā  
diligentiam ita, ut appareat quod si non  
fuisse impedimentum, profectus fuisset  
causam appellationis, & licet taceat com-  
munē opin. esse, quod debeat probare dili-  
gentiam, tamen ipse sub num. 68. verū  
re solutione. concludit contra communem  
quod sufficit probare impedimentum tunc  
in tempore, quod fuisse sufficiens ad profe-  
quendam, & finiendam causam appella-  
tionis, quia cum sit in facultate appellan-  
tis prosequi in qualibet parte anni, semper  
potest dicere, quod impedimentum fuit  
causa immediata, quod non fuit appella-  
tionem profectus, ex quo in tali tempore im-  
pedimenti habebat facultatem implendi, &  
implere potuisset.

- 149 Secunda opinio est Bartoli in anch. item  
si appellatione sub num. 2. c. de tempor. ap-  
pell. qui, ut ait Card. Alex. in spē citato cap.  
ex ratione. q. 15. princip. sub nu. 27. de appell.  
se vnicui verbo expeduit, dicens in summa,  
quod si impedimentum durauit tanto tem-

poris, quod intra illud tempus impositum  
potuisset causa expediri, datur secundus an-  
nus, prout hanc Bartoli sententiam ex citatis  
Bar. Dec. Neuz. Oldi. & Card. Alex. retulit, &  
sequebatur sum supra in §. casu verū. contra  
hanc conclusionem, secus ergo si impedimen-  
tum non durauit tanto tempore, quantum  
requiritur ad finiendam causam appella-  
tionis, sed durauit minus, quia ibi casu non  
daretur secundus annus.

Rationis huius opin. retuli, & sequutus sū  
supra d. §. casu, verū, confirmatum. hinc opin.  
Difficilis superest in hac opinione, quae-  
tum sit illud tempus, intra quod potest ex-  
pediri causa appellationis, in qua difficul-  
tate Bar. ubi supra, Ant. de Butr. in d. cap. ex  
ratione. sub num. 9. q. 6. verū finem. Abb.  
q. 5. sub num. 1. Card. Alex. q. 3. princip. sub  
num. 27. ibi, quid iudicet de secundo casu.  
& Dec. q. 5. princip. sub num. 3. de appell. ex  
auth. ei qui appellat. C. de tempor. appell.  
deducunt vnum mensem sufficere, quod et-  
iam sentire videtur Oldi. consil. 69. c. t. t. t.  
pus. sub num. 3.

- 150 Tertia opinio est, quod sufficit impedi-  
mentum vnius diei ad habendum integrum  
secundum annum, Paul. de Cast. consil. 334  
vis appellatione sub num. 6. verū. interea  
etiam. lib. 1. Bely. in d. cap. ex ratione. sub  
num. 6. verū. quomodo dam intertribus de appell.  
Neuz. consil. 44. sciunt etiam sub num. 25. &  
22. & Odd. arch. de restitut. in fore. q. 7. c. 2.  
8. ampl. in q. 46. & 47. ubi quid sufficit  
etiam impedimentum vnius horae.

Contra hanc opin. facit, quia nullo iure  
probatur, & ip. And. in d. cap. ex ratione  
sub num. 30. de appell. quoniam citat Paul. de  
Cast. & Odd. d. art. 8. sub num. 45. verū. sed  
communis. monitum dicit, quod postea cau-  
sa videtur impedimentum tunc diei, sed  
postea verū solutio in primo saltem decreti  
statuat.

- Recenta haec opinio est, & procedit in casu,  
c. Declara primo, cum procedit in casu,  
quo impedimentum illius diei impedit  
diligentiam totius temporis, prout declarat  
Odd. d. art. 8. num. 49. & seqq. per qua de-  
claratione facit quod scripsit ibi. prout  
cap. §. nu. 80. ubi videtur. c. t. t. t. t. t.  
Declara secundo, & melius, ut impedi-  
mentum vnius diei sufficit ad habendum  
integrum annum, quod appellans compitet  
adeo ante finem anni prosequi causam, ut  
cum verisimiliter potuisset expediri, sed in-  
teruo-

interuenit impedimentum viuis diei, propter quod non potuit expediri. Olt. conf. 60. et tempus. sub num. 3. verū, quid si impeditur, ibi. innoc. dicit aliter. Io. Feijar. tract. de appell. lib. 1. cap. 9. u. 153. in fine, verū, quod si appellator. rom. 5. fol. 70. & Neuiz. d. conf. 41. sub num. 11.

Subdeclara excludendo, ut impedimentum viuis horæ dicatur in hoc proposito impedimentum viuis diei, & ita procedant, quæ scribunt de impedimento viuis horæ Neuiz. d. conf. 41. sub num. 5. & Odd. d. art. 8. num. 47.

- 151 Quarta opinio est, quod impedimentum præsumatur, & præsumptum sufficit ad habendam secundum nomen, quando appellas vñs fuisse diligentia in faciendo causam committis, & pariem claueris ad dicendum e contra commissionem in actis præsentiam, & aliquem alium actum fecerit in primo anno, præferim ante vltimos dies, pota ante vltimos decem dies anni; quia tunc ad effectum habendi secundum nomen non requiritur probatio, neque allegatio alterius impedimenti, quia præsumitur, & est præsumptio iuris, & de iure; & hæc opinio seruatur de stylo in Romano Causa, quæ concedit biennium absque causa, tum quia in Romana Curia vt plurimum sunt causæ forensis, qui non modico indigent tempore ad veniendum, & conduendum testes, ac postea dum instrumentarium cura in ea est magna multitudo iurisperitorum, quæ ad ipsam Curiam ex vniuersis Christianiorum regionibus deferuntur, quasi stylus Curie disponat, ista succedere loco causæ, & impedimenti, Causa d. decisi. 6. summa est propositio. nam. 8. verū, sciendum quod licet, & de appell. fol. 314. quem etiam refert, & sequitur Pat. decisi. 154. causis hispalens. decimarum. num. 3. lib. 2. Mandos. tract. de commiss. in 18. commiss. fiscal. prorogat. in verbo. proroget. q. 3. fol. 108. & tract. de anual. causis. sub num. 124. rom. 17. fol. 274. & Vell. in prax. lib. 3. cap. 5. sub num. 2. & lib. 7. cap. vlt. sub num. 8. ibi. quam concessionem biennii. & sub num. 10. vique ad num. 21. fol. 277. & 118. de hoc eodem stylo Romanæ Curie testantur Neuiz. conf. 41. sicut etiam. sub num. 5. & 23. M. Ant. Bard. & Odd. quot reuati, & sequitur sū supra art. 1. u. 34. 10. fine, & quod sit causa in primo anno sit non solum commissio, sed si etiam deuentum ad citationem & ad inhibitionem, tunc causa non fit de-

seria, nisi per biennium, tenuit Rot. vi per Achil. de Grad. decisi. 1. alias 237. dubium. de appell. fol. 108. sed sola præsentatio commissiois, non facta alia diligentia intra annum, non sufficeret ad effugiendo causæ desertionem, Achil. de Grad. vbi supra, & Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. & in nou. appell. pseud. in præfat. u. 49. & 50. rom. 5. fol. 347.

Hæc opinio, seu stylus Romanæ Curie nullius est iure; quia impossibile est, quod appellans non fuerit saltem vna hora legitime impeditus; sed impeditus etiam vna hora iura annum habet biennium, vt dixi supra num. 150. in 3. op. ergo.

Declara tamē hanc quatuor opinionem, vt ista diligentia sit necessaria quando iudex ad quem, sique Papa est in eadem Curia, in qua est lata sententia, quia tunc requiritur tota ista diligentia, de qua in hac quartā opinione.

Secus est, quando iudex ad quem non est in Curia, seu in loco, in quo appellatur, quia isto casu sufficit amperere iter loco prosecutionis, quare appellatus, cui fuit præfixus terminus ad prosecutionem ad appellationem, directus prosecutionis & satisfecisse termino, si iter arripuerit pro appellatione prosecutionis, quia sufficit in termino ad prosecutionem inchoare discurrat, aut incipere etiā vltima die, licet aliter in termino non præstiterit, neque porrigat libellum, vel supplicationem coram iudice ad quem, & ita, reprobata opinione Ioannis And. sumat, & in practica leuati testatur Franchin. cap. 4. personas. sub num. 3. & 6. verū, quantum verò ad id. & vbi. sed limita. de appell. q. 10. & alios reuati, & sequitur sum q. præced. nu. 48. limit. 6.

- 152 QUID dicendum? Concludo, non esse recedendum à secunda opinione, quam tenent Bar. & demum videtur \* eomunis, quia ipdem, qui illam impugnant, videntur sequi, dum ea videntur ratione, quod sit in arbitrio appellantis eligere tempus anni, in quo vult appellationem prosecui; & est fauorabilis pro non desertione.

153 In Causa tamē Romana seruari debet opinio, quam quarto loco reuati propter illius stylum.

154 Et illa opinio Bartoli procedit indistincte, siue impedimentum fuerit initio anni, siue in medio, siue in fine. Et dato quod appellans per undecim menses fuerit negligens, & postea duodecimo mense inchoauerit cau-

iam prosequi, & in isto duodecimo mense superuenire impedimentū vnius diei, seu vnius horae, dabitur integer secundus annus, vt reuolui, & sequutus sum supra sub num. r 30. m 3. opin. vers. declarata.

- 155 Aduerte tamen, quia & si Bar. & ceteri, quos citauī supra in 2. opin. vers. diffinitas, dixerint, vnum mensem sufficere ad expediendam causam appellationis; tamen ego vna cum Oldr. conf. 60. est tempus. sub nu. 3. vers. quidse impedius ibi. innoc. dicit aliter. censeo relinquendum esse arbitrio iudicis, qui aestimabit, an verisimile sit, appellatū potuisse causam prosequi, & finire intra illud tempus, etiam nullo succedere impedimento, quod etiam videtur sensisse Cyn. in auct. ei quē appellat. q. 3. sub num. 4. ibi. & hoc iudicē committitur. C. de tempor. & repar. appell. fol. 47 r.

## ARTICVLVS VI.

- 156 **A**D SEXTVM articulum. An impedimentum, quod appellans potuisset remouere, & non remouit, sufficiat ad habendum secundum annum, & ad curandam desertionem causae.

Resp. quod non sufficit: debet enim esse impedimentū inexcusabile, quia appellas debet psequi appellationē cū maxima diligentia, & summa ope licet exercere, vt aperte probatur ex lumbis, quae citauī sup. nu. 34. & sub nu. 48. in 3. casu, & in isto articulo deduct, & conclusit Dec. conf. 677. visis & consideratis, sub num. 2. vers. sed breuiter his & similibus non obstantibus. & ita eras sentit Ant. de Butr. in cap. 8. ex ratione. q. 3. nu. 6. versus finem ibi. vbi dicit impotentia. de appell. quem relet, & sequitur Alex. conf. 72. videtur prima facie. nu. 12. ibi. & hoc videtur in specie. & sub nu. 17. lib. 3. & vtrumque M. Ant. Bauer. tract. de mora, par. 2. sub num. 14. & 15. tom. 6. par. 2. fol. 406. dicens, quod negligentia iudicis excusat appellatē a prosecutione, quando sibi prouidere non poterat per recursum ad superiorem, quia excusatur de iure, cum non habet quid faciat, & M. Ant. Ward. tract. de temp. vel. cap. 4. sub num. 3. vers. expediendam tamen est. tom. 5. fol. 214. dicens, quod si potest remouere impedimentum, recurrendo ad principem, seu superiorem, & non recurret, sibi semper currit sine spe restitutionis in integrum, quod idem dicitur Alex. d.

conf. 72. num. 13. & M. Ant. Bauer. d. num. 14. in fine, & quod appellanti eurrat satisfactio, quando sibi patet recursus ad Principem, seu superiorem, vel alia via sibi prouidere potest, & non prouidet etiam si sit per iudicem quominus causa terminetur, scribit Marches. tract. de commil. par. 2. commil. 71. prorogat. faral. cap. 1. sub num. 1. 6. fol. 200. & quod ad hoc, vt dicatur stetit per iudicem, & consequenter, ne currat tempus in causa appellationis, non sufficit instare coram iudice: vt causam expediat, & de sua negligentia protestari, sed debeat et instare coram superiore, inculcando suam negligentiam, & instando, vt eius negligentiam corrigat, refert, & sequitur M. Ant. Bauer. d. par. 2. num. 14. ibi. fortius est dicendum. tom. 6. par. 2. fol. 406. & quod vt concedatur secundus annus, & multo magis tertius propter impedimentum, debeat appellans vltis fuisse omni eius diligentia, vt impedimentum remoueret, & quod remouere non potuerit, scribit Odd. tr. de restit. in integr. q. 71. art. 3. num. 21. vers. secundo requiritur. & quod restitutio in integrum aduersus praesumptionem non debeat propter impedimentum, quod potuisset remoueri, reuolui, & sequutus sum infra art. 2. sub declar. 2. sub num. 34.

Si appellans debet summa ope niti, & exercere licet, & impedimentum debet esse inexcusabile: Ergo appellas nihil debet nmittere, & relinquere intactum, vt licet exercere, & remouere impedimentum; quia, si dicitur summa ope niti, qui nihil omittat M. Ant. Bauer. sub d. num. 14. seu non habet quid faciat, vt loquitur Ant. de Butr. supra citatus.

- 157 Confirmatur primo haec resolutio, quia ei, cui est prohibita electio sine licentia Papae, & ad eligendum est praefixum tempus, currit illud tempus, neque consideratur impedimentum licentiae, quia illam debet quaerere, & sic potest remouere impedimentum cap. fin. de elect.

- 158 Confirmatur secundo, quia, qui potest facere, vt possit, dicitur posse l. 135. qui pot facere. ff. de reg. iur. & ideo non dicitur impeditus, qui de facili potest remouere impedimentum. Balon l. sed nec ad eos. ff. quibus ex caus. maior. 25. ann. restit. fol. 227. Rot. diuers. decis. 104. actum fuit. num. 3. par. 2. Cressen. d. c. 10. alias 242. regulae de annali. num. 1. de caus. poss. & propriet. quem reuolui



adducit in tertis opinionem.

Contrariam opinionem, quod enim appellatus debeat prosequi primam, & non secundam appellationem, tenet Bar. in l. 1. 3. cum procurator. §. 1. num. 3. vers. iuxta predicta. ff. de oper. nou. nunt. quem referi. & in effectu sequitur Franch. in d. cap. 67. sua nobis. num. 16. & 17. vers. in ea gl. in fine, & num. 23. vers. vltima. dubitatio. de appell. & hanc opin. esse magis communem testatur & sequitur Mauan. in suo spec. par. 6. ad a. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 144. fol. 478.

Alij tenuerunt, quod vtraque appellatio sit valida, & quod propterea possit appellans prosequi, quantum voluerit. Io. Andr. quem similiter citat Franch. in d. cap. sua nobis, sub num. 16. in secunda opin.

Quid dicendum? Respondetur, hanc strictam esse brocardicum, quia aliquando praeuilet prima appellatio, aliquando secunda, & quandoque attenditur vtraque, & idem sunt formandi plures casus.

- 164 Primus casus est, quando clare constat de mente appellantis quod per secundam appellationem vult recedere à prima; & isto casu procul dubio standum est secundae appellationi. Franch. in d. cap. sua nobis. num. 21. concl. 6.

- 165 Secundus casus est, quando prima appellatio est nulla, & secunda valida, & isto casu sine vlla difficultate attenditur secunda, Franch. vbi supra sub num. 17. in secunda conclusione, & Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. sub num. 144. fol. 478. & addit quae scripti supra quest. 7. num. 27. & q. 10. num. 3. in fine.

- 166 Tertius casus est, quando appellatio geminatur incontinenti, & successiue eodem tempore; & quia ista casu celsatur vnica appellatio, non potest dici, quod per secundam sit recessus à prima, Franch. vbi supra, num. 17. vers. sed aduerte. & consequenter iste casus vagatur extra materiam.

- 167 Quartus casus est, quando secunda appellatio interponitur super alio, quam fuerit interposita prima, vt puta in appellatione ab interlocutoria, & in appellatione à diffinitiva, quia tunc vtraque appellatio tenet, Franch. vbi supra num. 13. concl. 3. & iste enim casus vagatur extra materiam.

- 168 Quintus casus est, quando est tunc appellatum ab interlocutoria, expresso grauamine, & infra tempus interponitur alia appe-

latio cum expressione alterius grauaminis, quod non sit contrarium grauamini expresso in alia appellatione; & isto casu appellans potest prosequi eam, quam voluerit, Franch. vbi supra num. 9. concl. 4.

- 169 Sextus casus est, quando prima appellatio interponitur ad vnum iudicem, & secunda ad alium iudicem, & isto casu attenditur secunda, per quam videtur esse recessus à prima, Franch. vbi supra num. 20. concl. 5.

Contra resolutionem huius sexti casus vide eundem Franch. quem retuli, & sequutus sum supra q. 1. sub nu. 3. qui propterea est sibi inter contrarios; & dico, quod resolutio praedicta esset vera, tunc addit, quae scripti supra q. 9. sub num. 11.

- 170 Septimus casus est, quando index à quo, priusquam interponitur secunda appellatio, dedit apostolos reuerentiales, seu dimissorios, quia tunc index est functus officio suo, & non potest vterius dare apostolos, & sic frustra interponitur secunda appellatio, quia non potest habere apostolos, qui sunt pars appellationis, & consequenter ista appellatio vni imperfecta non attenditur: sedus quando secunda appellatio interponitur antequam traderentur apostoli, vel essent dati refugatorij, qui habent vim interlocutoriae, quam index possit renouare, quia, isto casu an, & quando attendatur prima, vel secunda appellatio, recurrendum est ad praecedentes casus, Franch. vbi supra sub num. 21. vers. vltima conclusio, & num. 26. & seqq. vbi late declarat.

- 171 DECLARA II. extendendo praecedentem, vt neque computetur ipsa dies interpositae appellationis, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 3. in fine, & num. 4. de appell. quia clem. 3. sicut. de appell. disponit, causam appellationis solendam esse infra annum à die interpositionis appellationis, & nos fatalla incipere à die interpositae appellationis ex communi & omnium conclusionem firmamus inter has articulos sub num. 62.

Sed littera A. facit separationem, vt ex Tiracq. Franch. Dec. & Hen. Sig. retuli, & sequutus sum supra quest. 12. num. 57. vers. ratio, ergo &c.

- 172 DECLARA III. extendendo eandem communem conclusionem, vt procedat tam in appellatione iudiciali, quam in extra iudiciali, quae debet similiter finire in-



tra annum à die interpositionis ipsius, clem. 3. sicut. de appell. & An. de Baur. cap. 8. ex ratione. q. 1. num. 4. in fine, & Franch. sub num. 3. de appell. idem Franch. in cap. 5. cum sit romana. sub num. 13. vers. & aduerte. eod. tit. dicens, quod, interposita à grauamine extrajudiciali, currit annus à die appellationis, quod iu intellige, si est à grauamine illato, vt dixi, quia appellatio extrajudicialis non habet effectum, nisi à tempore illati grauaminis, & tunc incipit currere tempus, Rot. decif. 32. alias 376. nota quod vbi. num. 2. de appellat. in antiquo. & sic in appellatione extrajudiciali à futuro grauamine non incipit, nisi à die existentis grauaminis, Ant. de Butr. vbi supra, & Franch. in d. cap. cum sit romana. num. 3. in fine, & num. 14. & dixi latius infra nu. 174. vbi vide.

173 INFERO ex eadem communi conclusionem, quod, si hic in Curia labatur biennium à die appellationis, licet non à die præfationis commissiois, appellatio censetur deferri. Mandos. tract. de commiss. in commiss. 8. fatali prorog. in verbo. fatalia. vers. quæro quando. fol. 103. Lancell. tract. de iur. par. 2. cap. 12. de autem. & in nouo. appell. penden. in præfatione, sub num. 47. vers. decista. tom. 5. fol. 347. & Ruginell. tract. de appell. §. 1. o. gl. 1. sub num. 23. fol. 161. & fuisse decifum in Rota testatur Put. decif. 56. eadem die. lib. 2.

174 TEMPERA II. eandem conclusionem, vt non procedat in appellatione à grauamine futuro, quia in ea non incipit currere tempus à die appellationis, sed incipit currere à die illati grauaminis, quare & tempus assignatum ab homine in appellatione à grauamine futuro non currit à die appellationis terminis, sed incipit currere à die illati grauaminis, Franch. in cap. 5. cum sit romana. sub num. 13. vers. & aduerte eum, & au. 14. de appell. & io cap. 8. ex ratione. sub num. 3. eod. tit. appellatio enim à futuro grauamine est condicionalis, cuius fatalia non incipiunt nisi à die existentis conditionis, id est, grauaminis, Put. decif. 31. eadem die. nu. 2. lib. 3. imò, nō sequitur à grauamine, resoluitur appellatio à futuro grauamine, & cum propterea nec appellans, nec appellatus potest prosecqui, Put. decif. 31. 32. die 13. num. 2. & 3. lib. 3. & adde quæ scripsi supra num. 173. unde licet in Curia appellatur conditionaliter, quarens contra, quasi

à futuro grauamine, dum iudex delegatus habet terminum pro se uero ad sententiam; vt scripsi quæst. præcedenti num. 9. & supra quæst. 12. num. 8. tamen appellans non prosequitur appellationem, nisi post secutam sententiam subscriptionem, vide ead. quæst. præced. num. 10. in fine, vers. huic. & ante sententiam subscriptionem tempus non currit, quod & si alternatiue dixi d. q. præced. sub nu. 11. vers. primo respondeo. hic tamen ex prædictis simpliciter firmo, & similiter licet Rot. fuerit varia, dubitando, an fatalia lapsa esset postquam Auditor tenuit terminum ad sententiam, licet non subscrisisset, vt notui supra sub num. 127. vel contra, tamen ea his, quæ dixi est resoluendum, quod intertem fatalia non currunt.

175 TEMPERA II. eandem conclusionem, vt non habeat locum in appellationibus interpositis de partibus ad Curiam, quia fatalia non incipiunt currere, nisi à die, quo verisimiliter potuit appellans committi facere causam appellationis in Curia, Mandos. d. vers. quæro quando. ibi. a. r. sumus. & Ruginell. vbi supra, & fuisse decifum in Rota, testatur Put. & Lancell. quos reuoc. & sequutus sum q. præced. sub num. 48. limit. 6. vbi vide.

176 TEMPERA III. restringendo particularem illationem positam hic supra. num. 173. vt non procedat, quando statutum, seu decretum mandat, quid eligi debeat certus iudex appellationis ex numero condempnium, quia illo casu, si partes post interpositam appellationem statent decem annos ad faciendum dari iudicem appellationis, per illas decem annos nunquam curreret instantia appellationis, & sic illo casu fatalia non currunt à die interpositæ appellationis, sed à die condempnitionis ipsius causæ, Laohanc. in tract. de arbit. num. 17. in fine, & num. 28. tom. 3. par. 1. fol. 1374. quem refero, & sequitur Affin. in præiudic. §. 1. cap. 1. num. 7. & alios eiusdem sententiarum, sed non sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 1. o. gl. 1. num. 13. vers. sed quid de iure municipali.

177 Contra hoc temperamentum tenet Theob. Fossan. decif. 10. instantis. cal. 7. sub num. 9. quia, vt inquit, & bene, firmissima est regula, quod quousque factio ipsius appellantis currit tempus appellationis, instantia labitur cum ipso tempore, & appellans, qui non eligit iudicem, & non instat, est in negligentiâ Curia.

Confirmatus hæc cõtraria sententia, quãdã si quis appellauerit ad domos Prioris, qui ex forma statutorum debeat committere appellacionem vñ iudici Civitatis, neutri parti suspensio, & iudex, cui competitur, debeat causam terminare intra decem dies commissiõis, & contingat, quod is, qui appellatus, non sollicitauerit Prioris ad committendam causam, & ideo non fuerit commissus, appellatio efficitur deserta, vñ ex Ang. refert, & sequitur Alex. conf. 164. viso processu causarum, sub num. 6. lib. 2.

In hac controversia Ruginell. tract. de appell. 5. 10. gl. 1. sub num. 23. versat contraria, adhibet distinctionem, quam refert ex Anguis. vt prior sententia procedat, quando statutum dicit simpliciter, vt eligatur iudex appellatiõis confidens, & contraria sententia procedat, quando statutum dicit, quod, interposita appellacione, debeat statim iudex committere appellacionem, & appellans non vñ sit diligentia pro obtinenda commissiõne.

178 RETENTA opinione contra temperamentum, quæ est vera.

DECLARA eam, vt tempus, quod fuerit consumptum in faciendo causam committi, adhibita diligentia solita, & debita, non computetur in tempore fatalium, sed subducatur, si nõ remaneat tantum tempus, intra quod possit expediri causa, vt puta, quia statutum mandet expediri infra mensem; nam isto casu mensis incipit a die commissiõis, & nõ à die appellatiõis, dummodo appellans fecerit debitam diligentiam, pro commissiõne causæ, Alex. d. conf. 164. sub num. 4. ibi. aut consideramus, & num. 5. lib. 2.

## ARTICVLVS VIII.

179 AD OCTAVVM articulum. An lapsus primo fatali, sententia transeat in rem iudicatam, vel requiratur etiam lapsus secundi fatalis.

Prima opinio est, quod sententia non transeat in rem iudicatam, seu non consumatur per lapsum primæ anni, nisi lapsum sit biennium, Bar. in aush. ei qui appellat. not. 1. num. 6. & ibi Alex. in addit. C. de tempor. appell. & Bal. in l. 6. eos. sub num. 7. vers. modo oportet. ibi. scias tamen. C. de appell. dicens, quod ex solo casu temporis non constat de desertiõne, nisi lapsum sit

biennium; quia ante biennium poruerunt interuenire impedimenta, quorum probatio vel reprobatio confutit in ludo, Felyn. in exp. ca. ex parte. l. secundo. col. penult. sub num. 10. vers. & nota duo. de rescip. Hier. Glig. in addit. ad Dec. in cap. 8. ex ratione. in verbo. p̄dicta. num. 18. de appell. Neutr. conf. 47. sciunt etiam, sub num. 1. ibi. & licet Alex. hancq. opin. videat sequens Card. Alex. in cap. 8. ex ratione, q. 2. sub num. 58. vers. in contrarium. dum hanc vltimo ponit loco, & ibidem expressius videat sequi Franch. sub num. 84. vers. secundo quæritur pone. ibi. sed aduerte. de appell. & pro hac opinione multa adducit, sed non sequitur Oñisc. d. c. 18. dubitatum fuit. sub num. 4. vers. in contrarium. vsque ad num. 12. vers. finem, vers. quid dicendum, & quod ita teneant communiter Doct. & quod ista opinio videatur magis communis, scribit, sed non sequitur Marian. in suo spec. par. 6. ad. 1. princip. in verbo. & quandoque appellatus. num. 237. vers. vltimus super ista. fol. 492.

Confirmatur hæc opinio, quia secundum stylum Curie Rom. datur ipso iure secundus annus, quando in primo fuit factum aliquid, vt ex Odd. Caffad. Velle. Lancell. M. Ant. Bard. & Rat. retuli, & sequens dum super sub num. 34. vers. confirmatur. art. 2. & num. 271. ar. 19. argo non subsistit lapsus primi anni.

Secunda opinio contraria præcedenti est, quod sufficiens lapsus primæ fatalis id est, quod per lapsum primi anni non expellatur biennium, causa appellatiõis officatur deserta, & sententia transeat in iudicatam; hæc opinio tenet Innoc. in cap. 8. ex ratione. ne. in princ. & Arc. de Bar. q. 2. qu. 1. ad q. appelle late ei defendit, & sequitur Marian. in suo spec. par. 6. ad. 1. princip. in verbo, & quandoque appellatus sub num. 21. vers. tertius super ista. ibi. & licet ista opinio, & num. 232. de 239. fol. 492. & post eum Oñisc. d. c. 18. & num. 1. vsque ad num. 4. & num. 13. & seqq. in quibus respondet contrariis.

Quid dicendum? Distinguo duo casus. Primus casus est, quando appellans fecit diligentiam in primo anno, quia facit committi causam, presentatam commissiõnem, & citat partem, & facit aliquem abum actum iuxta ea, quæ loquendo de stylo Curie Rom. retuli, & sequens cum super sub d. au. 34. vers. confirmatur. art. 2. & isto casu con-

sa concludo, veram esse primam opinionem, quod requiratur lapsus biennij, quia isto casu conceditur ipso iure secundus annus, vt retuli, & sequens sunt loca, supra citato.

- 380 Secundus casus est, quando appellans nõ fecit villam diligentiã, vel non fecit prædictã, sed solum appellauit, præsentauit commisionem, & postea nihil fecit infra annum; & isto casu concludo, veram esse secundam opinionem, quod sufficit lapsus p. n. m. anni, ad inducendam desertionem causa, Ro. diuers. decis. 108. fuit decisum, par. 3. lib. 1. & ita distinguendo, tenet etiam Ruginell. tract. de appell. §. 10. gl. 1. sub num. 31. vtr. distinctione. & hæc distinctionem videtur sentisse Alex. conf. 19. vtr. process. sub num. 3. ibi. & si nullus iustitens. lib. 1.

## ARTICVLVS IX.

- 381 **A**D NONVM articulum. Nunquid appellans impeditus debeat protestari, alias, protestatione omitta, tempora fatalium currant, & ex cursa inducatur desertio causa.

Respondeo, dari varias distinctiones.

1. Prima trina distinctio sit, quod sint consideranda tria impedimenta. Primum impedimentum est ex facto tertij, puta iudicis, aduersarij, vel legis municipalis; & in isto impedimento requiritur protestatio, alias tempus currit. Secundum impedimentum est ex persona eius, qui actum gerere debet, puta ex causa infirmitatis, seu iustæ absentia; & hoc impedimentum excusat absque protestatione, nisi sit casus, in quo debeat mitti procurator. Tercium impedimentum est ex casu fortuito, puta propter aeris intemperiem, periculum maris, vel discrimina viarum; & in isto impedimento non est necessaria protestatio, sed requiritur solum quod ipse impeditus fecerit præparamenta ita, quod si non superuenisset impedimentum potuisset expedire illum actum, & expedituisset, vt loquendo de impedimentis circa interponendam appellationem scribit generaliter Franch. in cap. ult. si iustus. num. 13. vtr. in ead. gl. de appell.

Sed, omitta hæc prima distinctio, veniamus ad secundam, quæ peculiariter attingit articulum.

Secunda ergo distinctio est, vt consideremus duas species impedimenti.

1. Prima species est impedimentum, proce-

dens ex facto iudicis; & in ista specie Doctores sunt contrarij.

Opinionem affirmatiuam, quod protestatio sit necessaria, tenentur Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 3. vtr. sed dubitatur, & in fine vtr. concludo ergo. & sub num. 5. vtr. finem de appellat. & quamplures alij Doctores etiam à Crescen. decis. 5. alias 234. impeditus scio iudicis. num. 1. de excepti. fol. 122. & addo Odd. tract. de restit. in integr. q. 71. art. 1. sub num. 6. vtr. mihi. & art. 3. in fine num. 24. & quod omnes Doct. communiter excludant, quod, quando stat per iudicem, debeat appellans in primo anno protestari, scribit Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo, & quadoque appellatur. num. 133. vtr. ostendit pondero. fol. 492. & ita fuisse decisum in Senatu Pedemontano testatur, & sequitur Thef. Falsan. decis. 10. instantia. num. 13. & quod fatalia non currant, quando stat per iudicem, & appellans non potest habere reuocatum ad superiorem, neque sibi alia via preuidere, & ideo protestatur in adis, scribit Marches. tract. de commissi. par. 1. commissi. 7. par. 6. fatal. cap. 1. num. 15. fol. 100. & hanc esse communem opinionem, testatur plures, quos refert Odd. tract. de restit. in integr. q. 38. art. 3. sub num. 11. vtr. in contrarium. & sequitur in effectu testando etiam esse veritatem, securiorem, & videtur magis communem opin. sub nu. 19. vtr. tertio casu.

Imò quod si stat per iudicem debeat appellans protestari, & plures protestari de impedimento ad hoc, vt dicatur stitisse per iudicem, quia vnica protestatio, & acquisitio, vt causam expediat, non sufficit, tenet Franch. in d. cap. 8. ex ratione, sub num. 46. ibi. sed 10 tenet in casu nostro de appell. & quod requirantur plures protestationes ad hoc, vt sibi restitatur tempus, scribit pro vera conclusione Maran. d. verbo. & quandoque appellatur. num. 130. vtr. sed iuxta hoc quæritur. fol. 492. & quod requiratur multiplex protestatio, & interpellatio contra iudicem, ne sequatur desertio causa appellationis, scribit Ofsch. decis. 1. appellat. sub num. 3. vtr. in contrarium. & nu. seqq. & secundum hæc opin. tanquam communem fuisse indicatum in Senatu Pedemontano testatur in fine dictæ decisionis, nu. 11. in fine; & quod partes non debeant appellare negligenter, ideoque detur consilium,

vt par-

ut partes faciant multiplices protestationes iudici ad hoc, ut eis deus resistatur, & tales protestationes fiat necessariorum, & debeant apparere in actis, & fuisse factas instanter, instantius, & instantissime ad hoc, ut dictum fuisset per iudicem, scribit, loquendo de casu temporis instantis, Gramm. vol. 31. in causa eisdem. sub num. 12. & quod si fiat per iudicem, quoniam causa expeditur intra primam instantiam, debeat pars expressse protestari iudici, & debeat in actis apparere de tali protestatione, & talis protestatio sit non solum utilis, sed etiam necessaria, scribit Iafin. l. 1. §. proponendi. Sin autem utraque pars, vel una iam perpetuo, & de iudice, & quod facto iudice non impeditur cursus instantiarum, si pars non protestatur, & ad superiorem non recurrit, scribit sic intelligendo communem opinionem Thef. Fossan. d. de l. 1. §. instantia. sub num. 12. & quod impedius aliquid facere infra remissionem debeat protestari, & saepius protestari, alias non excusetur, & appellatio efficiatur desertum, scribit Ios. Cuman. super tit. Sicil. cap. 88. nu. 68. vel. secundo intelligendum, & num. 69. & faciunt, quae scripti infra q. 17. in ampl. num. 53. vel. contra. ampl. 16.

Quoniam vltimus, quod protestatio facta iudici antecessori in officio non prodest etiam successori, & ideo ad vltimam sit successor in officio, & coram eo procedendum, sicut actus, & is de novo interrogandus sit de expeditione causae, & si pars citanda ad eam sit, vel ad sententiam, referri, & sequitur Franch. cap. ex ratione. num. 48. ibi, amplius etiam concluditur de appell. & hoc, quod requirendus sit etiam successor in officio post conclusionem causae, scribit, & sequitur item supra num. 125. & 126. q. 3. cas. 4.

Opinionem negativam contrariam: quod enim protestatio non sit necessaria, bene firmat sup. tract. de pelt. tit. de privilegijs iudiciorum causa peltis. in 3. part. 2. parte principal. sub num. 2. 2. vel. contrariam opinionem de nu. 24. & seq. & sequentes num. 26. fol. rubi 46. hancque opinionem contra communem sequuta est Rot. ut restitutus, & sequitur Capard. decis. 73. seu 6. in impedimento ad hoc. par. 2. & Crescen. 4. decis. 5. num. 2. de excepto de M. Ant. Bald. tract. de temp. viil. cap. 4. sub num. 3. vel. contrariam tamen. tom. 5. fol. 124.

183. Recita hac opinionem contrariam. 184. Extende eandem opin. ut principie proce-

dat, quando impedimentum est notorium, & diligenter in protestando proficiat non esset, quia tunc protestationem non esse necessariam scribit M. Ant. Baier. tract. de mora. par. 1. sub num. 13. tom. 6. par. 2. fol. 271. 406. M. Ant. Bald. tract. de temp. viil. cap. 4. sub num. 3. vel. impedimentum. tom. 5. fol. 124. & Rip. d. tit. de pelt. iudice causa peltis, sub num. 26. ibi. & hac conclusio maxime vera est. fol. 46. & quod ubi impedimentum sit notorium, protestatio non sit necessaria, refert ex communis opin. Odd. tract. de restit. in integr. q. 28. art. 4. sub num. 25. vel. in contrarium, & sequitur ibidemio siue, veritas notorietas, quando impedimentum est insuperabile, secus si sit superabile.

183. Restringe primo eandem opinionem, ut non procedat, quando impeditur vult facere actum in alio loco, & coram alijs personis, quam coram illis, coram quibus tenueratur, quia tunc debet protestari, quod ibi, & coram illis personis actum facit, quia est impedimentum coram personis, & in loco, & iure deputatis illum actum expedire, videtur Rip. sub d. num. 26. vel. scilicet primo.

184. Restringe secundo, ut non procedat in casu, quo ex probabilius inditijs, & coniecturis dubitaretur, an non impeditum fuisse, etiam non obstante impedimento, non prode sequi, quia tunc protestatio est, penitus necessaria, ut refert, & sequitur Odd. tract. de restit. in integr. q. 28. art. 1. sub num. 4.

185. Secunda species est impedimentum procedens aliunde, quam ex facto iudicis, & in ista specie facilius concludo non esse necessariam protestationem, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 13. vel. sit dubitatur, & veritas secus in alijs impedimentis, de appell. Desq. in cap. sim. sub num. 21. ibi, & quod dictum est de protestatione. eod. tit. Maran. in sup. spec. par. 6. art. 2. princip. sub num. 130. vel. sed iuxta hoc. ibi. si vero impeditur. fol. 496. & Rip. d. tit. de privileg. iudice. caus. pelt. sub num. 25. & hac est communis opinio, ut quando in impedimento procedente a necessitate naturae, vel a casu fortuito iudicis ibi, refert, & sequitur Odd. q. 28. art. 2. sub num. 26. vel. 27.

Extende & restringe hanc communem opinionem, prout extendi, & restringi superius in prima specie.

186. Declara eadem opiniones, in quibus diximus, necessariam esse protestationem, ut li-

ut licet non sit necessaria, tamen unanimiter  
tenent omnes Doctores, eam esse utilem,  
quomodoconque, à quocunque, & quocun-  
que casu fiat, ut in indifferenti materia re-  
statut Odd. tract. de reilit. in integr. q. 28.  
art. 1. num. 2. & quod sit optima cautela in  
omni casu protestari de impedimento, ne  
impeditio curat tempus, refert, & sequitur  
Franch. in cap. ult. si iustus. num. 13. in fine  
de appell.

187 **SVEDECLARA** hanc declarati-  
onem esse veram, quando protestatio fieret  
ante fidem, focus est post factum, quia tunc  
jds relesatur, Odd. d. q. 28. art. 1. in fine, nu. 6.

## ARTICVLVS X.

188 **AD DECIMUM** articulum. An  
tempora fatalium possint prorogari, seq  
breuiari.

Cipio prorogationem & conclusio, quod  
partes possint communi consensu protoga-  
re tempore fatalium, Bal. in l. vltim. cum  
anterioribus. §. fin autem. & apertius  
Bal. in eod. §. fin autem. num. 4. vers. po-  
te quod accepti in fine, ibi. per istam pnam.  
C. de tempor. appell. dicens. ex illo textu  
colligi, quod tempus mtercedendi appellatio-  
nis potest augeri, & minui per pactum, And.  
Barbat. in addit. ibidem ad eum. Bal. in auth.  
ei qui appellat. num. 11. vers. quero non  
quid partes. C. eod. tit. Franch. in cap. 8.  
ex ratione. num. 18. vers. sed dubitatio est. ibi.  
sed certe licet, & Fely. sub num. 2. vers. se-  
cundo dum finiat. ibi. idem contra. de appell.  
Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in  
verbo. & quandoque appellatur. num. 236.  
vers. secundo limita. & ibi. in ista tamen va-  
riare. fol. 493. A. fin. in prax. iudic. §. 2. cap.  
9. sub num. 2. ibi. contrariam vero opinionem  
Osf. dec. 28. dubitatum fuit. vers. finem  
num. 1. 6. & ita fuisse decisum in Senatu Po-  
demoniaco testatur, & sequitur Thell. Fos-  
san. dec. 244. fatalia. sub num. 2. vers. &  
hanc opinionem. eandemque videtur sequi-  
tur Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 9.  
num. 156. tom. 5. fol. 70. dicens, hoc tempus  
producti posse partium consensu, hancque  
eandem conclusionem in puncto iuris ve-  
riorem esse, reprobat doctrina Abbatis, te-  
statut Dec. in d. cap. 8. ex ratione. num. 33.  
vers. secunda conclusio. & num. 34. & seqq.  
& num. 37. versus finem, de appell. & in  
hanc sententiam videtur iussu Rot. dec. 2.

alias 56n. fuit dubitatum. sub num. 2. ibi.  
præterea pro parte. de dilata. in nou. hancque  
opin. cum declaratione videtur sequitur  
Ruginel. tract. de appell. §. 10. glof. 1. sub nu.  
47. vers. sequendo primam. fol. 263. & quod  
possint partes concordati consensu, & cum de-  
creto iudicis. prorogare, scribit Marches.  
tract. de commul. par. 1. commul. 7. prorog. fa-  
tal. cap. 1. num. 2. in fine fol. 197. & quod  
partes possint prorogare tempus trium men-  
sium datum in Regno Francie ad reuocan-  
dam appellationem, scribit Rebus. tract. de  
appell. art. 41. glof. 1. num. 22. tom. 3. fol. 493.  
& hæc sententia probatur ex d. l. fin. C.  
de tempor. appell. & clemen. 3. quamdiu, de  
appell.

Rationes huius opinionis sunt plures, quas  
ordinatè recenset Io. And. in lococitato nu.  
seq. licet ipse eas non sequatur, quia tenet  
sequentem contrariam opinionem.

Contrariam opinionem, quod enim par-  
tes non possint expresse fatalia prorogare,  
testatur Bar. sibi parum constans in  
auth. si tamen. num. 3. C. de tempor. appell.  
Io. And. in addit. ad Spec. tit. de appell. §. 1  
nunc breuiter. sub nu. 10. littera F. in verbo  
ex ratione. ibi. contrarium videtur iuris.  
lib. 2. fol. 193. Ant. de Butr. in cap. 8. ex ra-  
tione. q. 5. sub num. 6. fol. 3. ibi. dicit quod nec  
terminus hominis. de appell. quem ibidem  
pundraliter refert, & sequitur Abb. sub nu.  
8. hancque contrariam opin. tenuit Alex. in  
l. 1. properandum. sub num. 13. vers. vtrum  
aurem. C. de iudic. & esse communem \* re-  
stantor, & sequuntur Vestr. in prax. lib. 7.  
cap. vii. num. 28. & Gualt. in annot. ad eum  
num. 42. in verbalibus temporibus. & esse ma-  
gis \* communem testatur, & sequitur Alex.  
conf. 24. in speculo processu in fine. num. 13.  
lib. 4. & quod videatur magis \* communis  
opinio, scribit Neuiz. conf. 41. sciunt etiam.  
sub num. 32. vers. non obstat dum dicimus in  
fine, & qui alij tenuerint hanc opin. recenset  
Ruginel. d. glof. 1. sub num. 47. vers. negati-  
um. & vers. communem. & quod ista vi-  
deatur communis aduersari, sed non sequitur  
Thell. Fossan. d. dec. 244. sub num. 1. vers. &  
hanc opinionem. in fine; & quod hanc ten-  
neant communiter \* Canonistæ testatur au-  
toreps de veritate Card. Alex. in d. cap. ex ra-  
tione. q. 14. versus finem sub num. 42. vers.  
in contrarium.

Ratio potissima huius opinionis est, quia  
lex volens obviare litibus, quibus iudex io-  
quit.

Rr

quic

quiescat, res publica laeditur, partes venantur expensis, & materia criminibus ex longa concertatione praebetur, praefixis certum terminum, cui partes non debent prorogatione posse renunciare, quia ille terminus concernit reipub. praedictum, lo. And. & laus Abb. in locis supra proxime citatis.

Quid dicendum in hac controversia? nam Card. Alex. in d. cap. ex ratione. q. 14. num. 41. in fine, relata utraque opinione Doctores antecepti quam laquei debent, inquit, in hoc articulo libet dicere illis Doctrinibus, non nostrum est inter vos tractas componere lites. Ego tamen facilis trahor in primam opinionem, quia Doctores utriusque opinionis concordant, quod partes possint expresso consensu suspendere fatalia, ut aduertit Asin. in prax. iudic. l. 1. cap. 9. num. 3. in fine, ibi. nam cum ipsi fateantur, & probatur ex d. cleo. 3. quomodo de appell. sed illa differentia, quam Aut. de Butr. Abb. & ceteri sequaces adducunt inter prorogationem, & suspensionem, non videtur reales ad tractata per Felin. d. cap. ex ratione. sub nu. 2. ibi. dic contra. & Dec. num. 33. vers. secunda conclusio. de appell. & Maran. d. par. 6. in verbo. & quandoque appellatur, sub num. 249. fol. 495. vbi miratur, quod Doctores ita elaboraverint in faciendo eiusmodi differentiam, & Asin. d. cap. 9. num. 4. 5. & 6.

Neque valet argumentum de instantia, causae principalis ad fatalia causae appellationis iuxta ea, quae scripsit num. 330. art. seq. in sentia differenda, quia militat ratio diversitatis, quoniam reus, & sequutus sum, infra num. 322. in fine, & num. 346. in quinta differentia. art. seq.

189. RETENTA igitur prima opinione, quod possit fieri prorogatio.

EXTENDE I. eam, ut procedat, quando prorogatio non fit per modum duplicationis, seu replicationis, aut aliter multiplicacionis fatalium, sed fit per conventionem, quod per tantum tempus, puta, durante tractatu, vel durante absentia, vel per sequentes septem menses huius auti non currant fatalia, quia sic posse prorogari admittunt etiam Ant. de Butr. & Abb. in d. cap. ex ratione, Alex. in d. l. 11. proponendum, sub nu. 13. C. de iudic. & Lancell. tract. de arbit. par. 1. cap. 12. de arbit. & lonou. appell. pend. in p. citat. num. 35. 300. 5. fol.

347. quia eiusmodi prorogatio est illa suspensio, quam nonne admittunt posse fieri, ut considerat etiam Asin. in prax. s. a. cap. 9. num. 3. in fine, & num. 4. prout & hanc suspensionem posse fieri etiam in termino praefixo a statuto admittit Francb. in d. cap. ex ratione. q. 6. lib. num. 24. ibi. unde sequendo adverte. de appell.

190. SVBEXTENDE hanc extensionem, ut habeat locum etiam in tacita conventionem, quae colligitur ex eo, quod partes facilius actum, qui repugnat prosequendo non causae, puta, quia compromittunt causam, seu conveniunt de cunctis ad Sanctum Jacobum, ut reuli, & sequitur sum supra num. 107. vers. exemplifica. art. 3. cal. 3.

191. EXTENDE II. ut habeat locum, etiam in fatalibus statutariis, quia ea possunt per litigantes prorogari, quando tempus est breve, scribit Bal. super forud. tit. de pac. constant. in verbo. hoc quod nos. not. 5. nu. 18. quem referunt, & sequuntur Francb. in cap. 8. ex ratione. q. 6. in fine, num. 285. ibi. item aliam limitationem. de appell. & RoL a Vall. conf. 21. sententia lata. sub nu. 15. & 16. lib. 3. imo quod fecit possit prorogari, refert, & sequitur Thes. Fossam. dec. 144. fatalia. sub num. 5. vers. ampliat ut dicta opinio.

Comprobarur haec extensio, quia fatalia statuta suspenduntur ex compromisso partium, ut reuli, & sequitur sum supra art. 3. cal. 3. extensio. num. 109.

192. RESTRINGE I. hanc extensionem, ut non procedat, quando ex verbis statuti constaret, quod vult instantiam non posse prorogari, Frauch. in cap. 8. ex ratione. q. 6. num. 24. de appell. ut puta, si statutum redderet appellationis instantiam ad causam causae principalis, obviando variis actibus instantium licet protrahere, ut in statuto, in quo consultat Anch. conf. 284. iohannes andreas. sub num. 2. vel si statutum assignaret certum tempus, addendo dictiones, & non ultra, vel, tantum, aut expresse prohiberet prorogationem, Rugimel. tract. de appellat. s. 1. o. gloss. 1. lib. num. 47. vers. sequendo.

193. RESTRINGE II. declarando, ut possint prorogari solum usque ad tempus ordinatum a lege communi, & non vltra, Rugimel. sub d. num. 47. vers. ubi autem.

194. Confirmatur haec restrictio, quia sic dicitur, quod in instantia statutaria, quae fit brevis

uior

idior instantia iuris communis, potest prorogari de consensu partium usque ad triennium, & non ultra, Alex. in l. r. propterandum. num. 12. verū in tempore verò breviori. C. de iudic. & Marin. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. num. 25. verū. prædicta tamen fol. 45. ubi testatur, istam esse magis communem \* opā. quā ex eo refert, & sequitur Rol. à Vall. consil. 21. sententia lata. sub num. 16. lib. 3.

195 EXTENDE III. vt sicut partes possunt prorogare fatalia, ita à fortiori possunt breviate, & retardare, quia, dum breviant, sciunt actum, qui placet legi, & ideo sicut possunt in totum renuntiare appellationi, vt retuli, & sequutus sum infra q. 7. limit. 3. num. 1. & seqq. ita multo magis debent posse renuntiare in parte, æstūm tempore, vt ex Cyn. refert, & sequitur Alex. in d. l. propterandum. sub num. 13. verū. verum autem. C. de iudic.

196 LIMITA I. nunc declarando eandem primam opinionem, positam supra nu. 188. vt procedat, quando durat fatalia, quia tunc possunt partes prorogare, vt declarant Neui. conf. 41. siunt etiam sub num. 30. verū. tertio pro ista parte. & Rugin. tract. de appell. 5. 10. gloss. 1. sub num. 47. verū. declaro quinto. & ita procedat illa prima opinio.

197 Secus est, quando non durat, sed sunt elapsa, quia tunc non possunt prorogari, Bal. in auth. et qui appellat. nu. 11. verū. quæro nunquid partes. C. de tempore, appell. dicent. partes posse prorogare tempus appellationis prosequendæ, nisi perfectio esset prius consumpta, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 18. verū. sed dubitatio est. verus finem, de appell. Asm. in prax. iudic. 5. 2. exp. 9. sub num. 5. Neui. conf. 41. Sciunt etiam. sub num. 30. verū. tertio pro ista parte dicent. quod partes post desertam appellationem, non possunt dare iurisdictionem, & Rugin. tract. de appell. 5. r. n. gl. 1. sub num. 47. verū. declaro quinto. & verū. sexto. & ideo si in Curia detur commissio prorogationis fatallium, & in ea non narretur, quod fatalia adhuc durant, debet Referendarius addere ista verba, *quatenus durent*, vt aduertit Marches. tract. de commiss. par. 1. in commiss. 7. prorogat. fatal. cap. 1. num. 16. fol. 203.

198 Ratio huius limitationis in prima parte est, quia prorogatio dicitur fieri durante

primo tempore, vt extra casum nostrum in materia indifferenti, & in pluribus casibus tractat Gabr. in conclus. lib. 5. de dilat. concl. 2. num. 1. & seqq. & potes, si placeat, addere, quæ loquendo de prorogatione dilationis, scripsi lib. præced. cap. 3. num. 51. Et in secunda parte limitationis est, quia per oppositum prorogatio non dicitur fieri, finito tempore, Gabr. d. tit. de dilat. concl. 3. num. 1. & seqq. & potes similiter, si placeat, addere, quæ scripsi d. cap. 3. num. 51.

199 IN FERO ex hac limitatione, quod licet iudex ad quem post desertam appellationem procedat in causa appellationis ad instantiam appellantis, citam appellatorem, & etiam consentiente expresse, quod feratur sententia, tamen sententia, quam feret super meritis causæ, est nulla, quia partes nō possunt prorogare iurisdictionem expiratam per lapsum instantiæ, Neui. conf. 41. sciunt etiam. sub num. 27. verū. contrarium. & num. 128. & seqq.

200 Comprobatur hæc illatio, quia compromissum, & iudicium inde secutum post rem iudicatam non valet, quia sicut post res iudicatas non potest transigi super rebus siquidvis, & iam per sententiam finitis, ita neque compromittit, Cacciaup. tract. de transact. quest. 9. num. 1. & 2. tom. 6. par. 7. fol. 32. Io. And. An. de Butr. Abb. Alex. Dec. Rec. & Rom. quos retuli, & sequutus sum. lib. præced. cap. 2. num. 94. & 95.

201 EXTENDE hæc illationem, vt multo magis procedat, quando is, qui obtinuit sententiam fauorabilem, à qua aduersarius appellauit, non consensit expresse, sed solum tacite, non opponendo de re iudicata, & de desertione per lapsum fatallium, quia si iudex appellationis ferat sententiam super meritis causæ, talis sententia erit nulla ex defectu iurisdictionis, vt ex Olasch. Odd. Rugin. & Neui. retuli, & sequutus sum supra num.

117. verū. declara primo. art. 3. cap. 3. & faciunt quæ scripsi supra q. 12. num. 102.

Ratio est, quia consensus tacitus in iudicium ex sola patientia non sufficit ad prorogandum iura ea, quæ ex eisdem retuli, & sequutus sum supra sub d. num. 117.

202 Confirmatur tam illatio, quam extensio, quia sententia lata contra sententiam, quæ fecit transitum in iudicatum, est nulla. Franch. in cap. 39. directæ. num. 10. concl. 8. de appell. Crauet. conf. 103. visis multis

Rr 2 pli.

plicacionum, lib. 1, & quod frequentia lata  
contra rem iudicatam cum confusum sit  
nulla ex defectu iurisdictionis, verbo Fran-  
cis, ubi supra, & quod frequentia, licet a iudice  
ad quodam post desertam, appellacionem, di-  
catur nulla ex defectu iurisdictionis, &  
regula eius, quod iuridici qui exarant post de-  
sertionem confestim debent appellacionem  
retractare, ubi supra, & quod si Graff. deci-  
dit aliqui q. 1. licet i regula, num. 1. & 2.  
de appellat. 154, & quod appellacione plecta  
processus postea non valeat, & de frequentia,  
quia est iudex iudicacionis, bene ostendit.  
Auch. cap. 145. tam de iur. 13 appellacione,  
per porum, quem etiam refert, & loquitur  
Rebuff. tract. de appellat. art. 57, glof. xna num-  
11, & seq. tom. 3. fol. 496.

203. Item est non inre nulli etiam parvi confer-  
rentur ut scribitur. Glor. in l. si diuersi  
in verbo. 204. C. de translat. quam recte  
sequitur C. de iur. d. 9. ou. s. tom. 4. par.  
1. fol. 32. et quod non possit cognoscere e-  
tiam de consensu partium. scribit Aoch.  
conf. 345. iam deserta in fine.

Contra hanc confirmationem vide supra  
C. 1. num. 196. art. 8. concl. 4.

Contra illationē cuiusque extensionē po-  
sitas supra n. 199. & 201. vide opinionem  
cuius lectionis sum d. q. 14. num. 196.

**RENTS** taken & places illat-  
ing & exenling.

302 DECLARAT. restringendo l'azione, e inique conprobazione, et non procedam, quando renunciaris, prout speciatim est sententia, & res iudicata, quia cum sententia, & compromissum, & laudum non sequitur potest valere secundum Caccia-puti, Dec. & Decr. quia retuli, & sequitur idem d. cap. 1. sub num. 98.

102 DECLARATIO. exactionem, et non  
procedat in Magna Curia, & Regis. Audie-  
rit Regni Neque, quia ipse Curie, & Audien-  
tie Imperialis, et quidam propuerunt super  
defectione causae eo, quod procedat non in  
Præfatis in tempore faciat in in forma  
et ad advocatū partium super mentis cau-  
sa, et per tamen in iudicio deflectionis, et  
et videtur exactionem bene lesam, vel falsam  
et quidam dubium in iudicio, et in appella-  
tionem de causam, si vero in dicit male la-  
tam esse causam, et de iudicio causam.  
Principalem in iudicio, et in dicitur, et  
causam, iudex, et de quibus, et res, et ipse, et  
nam, et. Iudex, et quod quilibet boni iudex  
debet ita facere, uno dicit, et ipse facit.

pronāciāne appellatiōem desertā, ybi videri  
fuerint male latē, sed debet vel ipsam re-  
uocare, vel abstinere a dicto desertiōis.

106. Hæc declaratio potest procedere in iudi-  
cio quocunque appellatum, & in delegato  
cui sit assignata causa appellatum, quia  
festeptia notorie, inique, nunquam equit  
in rem iudicam per ea, que scripti supra  
est. Ita quibus, & consequenter non co-  
sideramus desortioles quid in delegato, qui  
est consilium simpliciter, & procedat ad le-  
ximam excoimionem vide infra a. 1. rem. 1.

207. **DECLARA** III. vt. post procedat  
quando pars contra quam adducitur defen-  
sitio appellatoris excipit, & allegat impedi-  
mentum, tunc enim iudex, si defectio non  
est clara, & liquida, debet deegregere quid  
procedatur ad ulteriora in causa principali,  
exceptio defensionis ad merita referatur,  
quod si defectio est clara, & liquida, & aper-  
tissime constet, tunc, non obstat impedimen-  
tum allegatum, iudex debet pronunciare  
appellationem esse defectam, &c. Caruit d.  
ru. ad d. sub num. 12. ¶

DECLARA IV. ut non procedat, quando iuramentum lata esset nulla ex defectu iurisdictionis, quia tempora fatalia non habent locum in nullitate, quae procedit ex defectu iurisdictionis, quia tunc dicitur appellatum ut a privato, Bal in l. 1. Job. quem tenet C. qui pro sua iurisdictione quem refert, & sequitur Vnus, ubi nullus, ubi quæritur de inter quod tempus. Dec. sub num. 8. vers. qui quid tamen in fine, tom. 4. fol. 383. quare si iudex proceperit sententiam post preteritum instantiam lapsæ communis, & condemnatus appellaverit, & labe permittit fatalia, nullitatis appellatio non dicitur deferri, & illa sententia adhuc est nulla ex defectu iurisdictionis.

209. **DECLARA V.** ve iudex, appella-  
tionis non possit, post desertum appellatio-  
nem pronunciare super meritis iuxta ca. 9.  
dixi supra nrm. 202. & 203. infirmando sen-  
tentiam, tamen potest eam consummare, si  
vult, hoc decit. 1. alias 98. si ergo appellatio  
interposita de appellat. non. But. decit. 129.  
in v. 2. legione, par. 1. lib. 1. sententia eam  
quæ transiit in rem iudicariam, potest con-  
firmari, hoc autem per sententiam tolli-  
tur potest confirmari et renouari, Rot. de-  
ueri decit. 143. a. quem par. 3. lib. 3. fol. 27.  
& fuisse doctum in Boet. restantur Mohed  
decit. 9. lib. 203. in causa legione, de ap-  
pelli.



pellat & Celsus de Graff. decif. 104. alioqui i. licet regula. num. 4. de appell. fol. 154. perferunt in commiffione fubi facta negotium principale expresse committatur. Rot. d. decif. 14. de appell. in not. & quod iudex i. etiam instantie licet reperiat ex actis appellationem à fecunda fententia interpositam defertam, tamen, si de hoc non fit quæstio, possit fecundam fententiam confirmare, scribit Aeg. dec. 438. iudex, & similiter potest pronuntiare causam esse desertam, vt retuli, & sequutus sum supra q. 11. num. 151. etiam si fententia effe ipso iure nulla, vt retuli, & sequutus sum ibidem num. 152.

210. **SUBDECLARA** restringendo hanc declarationem dum dicitur, iudicem appellationis posse post desertam appellationem confirmare fententiam; vt fit vera solum ex hys Rotz, vt loquitur decisio citata per Celsus de Graff.

Secus ergo de iure, quia, desertam appellationem, habetur ac si nunquam fuisset appellatum, & iurisdicção est reuerfa ad iudicem à quo; si que diceretur iura à non habente iurisdicçãoem secundum Host. quem refert & sequitur Franck. in cap. 8. ex ratione. sub num. 79. vers. circa octobus membrum, de appell. & quod, desertam appellationem, iudex ad quem non possit iudicare bene; vel male appellatum, vel condemnare, vel labolueret, quia ipso iure iurisdicção reuoluit ad iudicem primum, refert & sequitur Addit. ad Rot. d. decif. 14. alias q. de appell. in not.

211. **EXCEPTIO** ab hac subdeclinatione, casum, in quo iudex appellationis potest, desertam appellationem, confirmare, vel infirmare fententiam, pronuntiando super meritis causæ est; quando coram iudice appellationis fuit reuocatum in dubium de desertione per ipsas partes, & iudex pronuntiauit, appellationem non esse desertam, & à dicta pronuntiatione non iure appellatum, quia tunc potest valore fententis infirmatoria lata à iudice appellationis, licet sub. d. num. 79. ibidem sic quando coram iudice &c. & ante eum ibidem L. 6. eod. sub num. 7. vers. amodo queritur, ubi uidet quod si dubium est, de appell. quem refert, & sequitur Addit. ad Rot. d. decif. 41. de appell. in not. & Card. Alex. in cap. 8. ex ratione sub num. 49. vers. fententia est quæstio, de appell. dicens, quod si est dubium, an appellatio sit desertam, tunc iurisdicção ad primum iudicem, non reuertitur, sed non pronuntiando causam esse des-

ertam, remanet ratio edubij index super negotio principalis, & huc inquit Card. Alex. ubi supra, est magni effectus, quia licet re vera esse desertam, tamen cum in casu dubio habeat iurisdicçãoem pronuntiandi super desertione, & pronuntiauerit pro non de latione, & pars non appellat, potest procedere ad vltiora, secus si ex actis constet de desertione, vide etiam supra q. 1. t. nu. 199.

212. **LIMITA II.** vt non procedat in procuratore non habente speciale mandatum, quia non potest prorogare seu suspendere fatalia, Felyn. in cap. 8. ex ratione. num. 3. vers. tertio dum dicitur, de appell. & abij quos refert, & sequitur Thes. Follan. decif. 244. fatalia. nu. 7. vers. limitatur prædicta, & ex eo refert, & sequitur Ruginel. not. de appell. §. 1. glof. 1. sub num. 47. vers. declarata secundo, & quod procurator non possit prorogare tempus trium mensium, datum in Regno Francie ad releuandam appellationem, scribit Reluff. tract. de appell. art. 4. glof. 1. nu. 21. tom. 3. fol. 493.

213. **LIMITA III.** vt non possit fieri prologatio sine scriptura, Ruginel. d. §. 10. glof. 1. sub num. 47. vers. declarata tertio, & ita scriptum fuisse iudicatum in Senatu Pedemontano testatur, & sequitur Thes. Follan. d. decif. 144. in fine sub num. 7.

214. **LIMITA IV.** vt non procedat in iudice, quia is non potest augere tempus prosequende appellationis, Cyn. in auth. qui appellat. in fine, num. 3. vers. vltimo queri solet, C. de tempor. & repar. appell. fol. 471. & Tiracq. de retract. lignag. §. 8. glof. 1. sub num. 14. vers. sed pro ea. fol. 221. & quod non possit terminum ampliare, scribit Dec. in cap. 5. cum sit romana. no. 4. num. 1. de appell. & quod non possit excedere terminum præfixum instantie etiam vigore aliorum generalis arbitrij, scribit ibidem num. 43. & 44. fallen. 1. & quod non possit prorogare terminum datum in lege ad prosequendum appellationem, scribit num. 45. fallen. 2. & quod non possit de iure communi prorogare fatalia, scribit Crecien. decif. 3. alius 337. prorogare fatalia, num. 1. de offic. & potest. iudic. deleg. Neatz. conf. 41. si tunc etiam, sub num. 47. vers. contrarium teneo, & M. Antihardara. de temp. vil. cap. 4. sub num. 9. vers. sed in alia. tom. 5. fol. 214. & quod non alius iudex, quam Auditor Rotæ possit prorogare fatalia absque speciali recripto, scribit Mandoz. tract. de commiss. in commif.

18. fatali prorog. in verbo. coram R. D. Aud. Camer. fol. 105. & quod syndicatores non debent posse extendere tempus datum à lege ad syndicandum, scribit Par. de Por. tract. de synd. in verbo. & modo. num. 2. tom. 7. fol. 237. & quod index non possit prorogare terminum datum à lege ad cognoscendum inuocatum, quia iudex non potest reuocare factum legis exequutae sui capitis, scribit Rol. à Vall. tract. de confect. inueni. par. 3. vers. vñm etiam. tom. 8. par. 2. fol. 174. & demum quod non possit prorogare tempus, appositum in sententia ad soluendum, nec elongare alia tempora, praefixa à iure sine ministerio hominis, qualia sunt tempus decem dierum ad appellandum, tempus biennij ad prosequendam appellationem, & similia, scribit Pant. de Caste. viden. in l. a. vers. quæ secundum. num. 3. & 4. ff. de re iudic.

115. Et quod neque possit index minuire tempus prosequendi appellationis, scribit Cyn. in d. auct. el. qui appellat. in fine nu. 5. vers. vlt. quæri solet. C. de temp. appell. fol. 471. & quod non possit arduare, refert, & sequitur Bal. ibidem num. 12. & 13. ubi dicitur.

Et quod non possit minuire tempus statuti, si statutum disponat, quod bannitus, ad comparens infra octo dies, habeatur pro confesso, scribit Dec. in cap. 5. cum sit romana. fol. 7. num. 54. ibi. unde si statutum. de appell. & Rip. in d. l. a. qui pro tribunali. sub tum. 17. vers. limita & declara. ff. de re iudic. quod ipse ex Bal. Alben. Boim. & alijs refert, & sequitur sum. etiam supra lib. 11. cap. 97. q. 3. num. 39.

116. Et quod non possit variare seu breuiare tempus decem dierum, datum à lege ad appellandum, testatur, & sequitur communem esse opin. Rip. in d. l. a. num. 19. vers. prima est.

117. **DECLARA I.** restringendo hanc limitationem, vt licet iudex ad quem non possit imponere iterum instantie appellationis, & similibus, tamen, si tunc de causa partibus presentibus, potest quandoque causam pronuntiare, & sic imponere terminum, & finem finalis, Bal. Cideus supra num. 3. quæri, quibusvis appellationis verbis additis, refert, & sequitur Franch. in cap. 5. cum sit romana. col. 2. sub num. 2. vers. in eadem gl. de appellat. in cap. 5. vbi dicitur.

118. **DECLARA II.** vt licet iudex à quo non possit in pro iudicio superiorum, ad quod

ardare, vel elongare terminum, vt patet, præfigendo appellanti terminum finiendi appellationem, cap. 50. ex infirmatione. & ibi Canonizat de appell. & Abb. in cap. 3. cum sit romana. sub num. 11. & 12. Franch. num. 2. not. 2. & Dec. inso. 1. fallen. 5. de appell. & Rip. in d. l. qui pro tribunali. num. 2. conclus. 2. ibi. intellige quantum. ff. de re iudic. & communiter omnes, quia finire causam appellationis non est in absoluta facultate appellantis, cum dependeat etiam à iudice appellationis, qui est superior iudice à quo, & inferior non potest imponere legem superiori d. cap. ex infirmatione. de appell.

Tamen terminum ad prosequendam appellationem potest curtare, & elongare, quia concernit pars partis, quamvis prosecutio fieri debeat coram superiore, vt declarant Abb. in d. cap. cum sit romana. sub nu. 11. ibi. aduerte mihi. & num. 11. & 17. Franch. sub num. 8. in primo, & Dec. sub num. 11. ibi. in quo aduertendum est. de appell. & quod index à quo possit restringere terminum iuris ad prosequendam appellationem, notat idem Franch. in cap. 37. oblate. not. 3. sub num. 2. cod. tit. de appellat.

119. Pro distinctiori intelligentia huius declarationis, dum dicimus, quod index potest curtare, & elongare terminum ad prosequendam appellationem, sunt considerandi tres termini.

Primer terminus est ad inchoandam appellationem, qui est decem dierum, datus à lege sine ministerio hominis, quo elapso, inducitur à iure desertio causæ, & hunc terminum dico à iudice non posse elongari, neque abbreviari secundum communem opin. quam ex Rip. refert supra, & amplector, vt verum, quicquid in contrarium scripserint Abb. in d. cap. cum sit romana. num. 13. Franch. sub num. 8. vers. finem, & Dec. num. 47. vers. ponit tamen tale tempus. de appell. dum scribit, quod iudex, existente magna causa, puta, scandalo, vel alia vilitate publica inueniente, potest minuire terminum decem dierum, præfixum à lege ad appellandum, quia non per hoc præfigitur lex superiori, sed ipsi parti, quæ habet appellare.

Secundus est petendorum apostolorum, & iste est 30. dierum, & index hunc non potest elongare, quia si elongaret, pars non

tenet.

veniretur pro illis redire, vide quæ scripti  
supra q. 3. nu. 58. & seqq. potest tamen bre-  
uiare, quia datur ipsi iudici.

Terminus terminos est ad præferendum  
se coram iudice ad quem, & iudex potest  
illum elongare, & breuiare, quia hic est ter-  
minus iudicis, & non legis, cum lex in hoc  
non præfigat aliquem certum terminum se-  
paratum, sed solum terminum ad finem ad  
appellationem.

Circa hunc artum ulum prorogandi, elon-  
gandi, abbreviandi, terminos, datos à lege,  
multa dicere possem ex his, quæ cumulatim  
Doct. in d. l. 3. §. de re iudic. & Canonistæ  
in d. cap. cum sit romæ, de appell. sed  
omisso, quia reddunt materiam broccar-  
dant, & potius inuoluunt, quam dis-  
solvunt.

Et in materia indifferenti an, & quando  
iudex possit prorogare, & abbreviare tem-  
pus, datum à lege, vide de loca, quæ citati lib.  
præced. cap. 3. num. 87. verè occasione.

**DECLARATIO II.** sublimitando, ut  
non habeat locum in Rotæ, quia Auditori-  
bus Rotæ Romanæ Innocentius VI. concessit fa-  
cultatem, ut possint prorogare fatalia ap-  
pellationis semel, bis, ter, & quoties arbitrio  
Auditoris videbitur, Stap. tract. de signat.  
liter. iust. fatalia quo vigore prorogantur  
num. 1. fol. 392. in impressione romana, Mar-  
dox. tract. de commiss. commens. 1. 8. fatal. pro-  
rog. in princ. in verba. live. fol. 103. Cassad.  
decis. 7. quævis auditor. in principio, &  
num. 20 & 8. de appellat. ubi quod potest  
prorogare etiam sine partis citatione, Vestr.  
in præx. lib. 3. cap. 5. sub num. 3. Marchesi.  
tract. de commiss. par. 1. commiss. 7. prorog.  
fatal. cap. 1. num. 8. fol. 198. Rugiell. tract.  
de appell. §. 10. gl. 1. namque & fuisse des-  
censum in Rotæ, quia Auditor potest, etiam,  
parte inuita, & contradicente, prorogare,  
scribit Crescen. decis. 3. aliis 239. proroga-  
tio. num. 4. & 5. de offic. & potest. iud.  
deleg.

**SVBDECLARA I.** extendendo  
hanc declarationem, ut Auditor Rotæ pos-  
sit in vim præfate bullæ Innocentianæ pro-  
rogare etiam sine partis citatione, ut scri-  
bunt Mandos. Cassad. Vestr. Marchesi. Rugi-  
ell. & Crescen. in locis supra proxime cita-  
tis, & Mi. Ann. Bard. tract. de temp. vit. cap.  
4. sub num. 9. verè. quibus tamen fol. 214.

**CONFIRMATIO** hæc subdeclarat, quia, da-  
ta facultate arbitrio prorogandi compromis-

sum, possunt prorogare sine citatione, ut re-  
fert, & sequitur Alin. in præx. iudic. §. 7. cap.  
5. §. 11. fol. 84. licet et compromissi pro-  
rogatio facta sit partibus intendenda, ut co-  
piose ostendit Berr. cons. 99. compromissum  
factum. num. 1. §. lib. 1.

**EXTENDE** hanc subdeclaramen-  
tem, ut procedat etiam si citatio esset inepta, seu  
invalida, ut quia sit citatio procurator pu-  
ratorius, seu alia non legitima persona, Cassad.  
d. decis. 7. num. 1. & seqq. & num. 8. quia  
quod non est necessarium, si nulliter adhi-  
beatur, non vitiat, ut, loquendo de libello,  
& citatione, poteris in videre, quæ scripti  
supra lib. 1. cap. 30. sub num. 16.

**RESTRINGE** eandem subdeclara-  
tionem, ut non procedat quando Auditor  
prorogaret in vim commissionis prorogationis  
fatalis, à parte impetratæ, quia isto raso re-  
quireretur citatio partis, Cassad. d. decis. 7.  
quævis auditor. verè finem, sub num. 8.  
de appellat. Mandos. d. commiss. fatalium.  
prorog. in verbo. lite & raso. in fine, fol.  
105. & Marchesi. d. cap. 1. num. 8. in fine,  
fol. 198.

**SVBRESTRINGE** declarando hæc  
restrictionem, ut in casu, quo extaret com-  
missio prorogationis, & tamen Auditor pro-  
rogaret non in vim illius commissionis, sed  
in vim bullæ Innocentianæ, prorogatio re-  
tinetur, etiam parte non citata, & an proro-  
gatio dicatur facta in vim bullæ Innocen-  
tianæ, vel in vim commissionis cognoscitur  
ex verbis, quibus utitur in illa pro proro-  
gatione: nam aut petit prorogari in vim bullæ  
Innocentianæ, aut in vim commissionis,  
Cassad. d. decis. 7. num. 3. quod si non ap-  
paretur quæ facultate Auditor prorogaverit,  
debemus in dubio præsumere, eum vim esse  
facultate, quæ actus est validus, Cassad. ead.  
decis. 7. sub num. 1.

**SVBDECLARA II.** ut Auditor  
possit prorogare, seu denovo concedere, dum-  
modo ante decursum fatale proroget, seu  
concedat, quia post lapsa tempora seneci-  
ta transiit faceret (o rem iudicari), ideo-  
que appellatus non posset obtinere proro-  
gationem, sed iungeret restrictione in integrum  
adversus lapsum fatalem, Stap. tract. de sig-  
nat. liter. iust. fatalia quo vigore prorogen-  
tor. num. 1. in fine fol. 351. in impressione  
romana, quæ refert, & sequitur Mart. be-  
tract. de commiss. par. 1. commiss. 7. proroga-  
tionis fatalium. cap. 1. num. 10. fol. 198.

SVB-

**327** **SUBDECLARA III.** vi prima, prorogatio datur ad annum, & secunda, & vltima: denique ad sex menses, Steph. vbi supra, Mandol. tract. de commiss. in commiss. 18. fatal. prorog. in verbo. lue & causa. fol. 105. & Marchi l. eod. tract. par. 1. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. num. 9. fol. 198.

Ratio quare prima prorogatio datur ad annum, & non vltra, est, quia de natura prorogationis est, vt censetur facta ad tantum diu tempus, & non vltra, & sub eisdem qualitatibus, sicut dicitur in sacra secundatione, Tiraq. tract. de retral. lignag. §. 1. gloss. 1. n. num. 27. & 28. & in cerninis nostris M. Ant. Bard. tract. de temp. viil. cap. 4. sub num. 8. rom. 5. fol. 224. & quod prorogatio debeat fieri cum suis qualitatibus, alias non teneat, & ideo si appositum est tempus, vt talis causa expediat in intra mensem, potest fieri prorogatio solum ad alium mensem, & non ad duos menses, sed bene potest hodie fieri prorogatio ad vnum mensem, & postea ad alium, Felyn. in cap. 4. de causa. sub num. 2. limi. de officio potest. 2. ind. del. g. & 9. prorogatio compromissi debeat fieri pto tempore, quo factum est primum compromissum, & non ad longius tempus, scribit M. Ant. Blanc. tract. de compromiss. q. 7. princip. num. 5. 1. verum elige etiam. n. 54. tom. 3. par. 1. fol. 185. sed de iure datus annus ad proseguendam appellationem, vi duxi supra nu. 1. art. 1. Ergo.

**328** **DECLARA IV.** sublimitando, vt non procedat in Principe, quia, is indubitataque potest prorogare, & facere omnia alia, quae respiciunt solemnitatem processus.

**329** **SUBDECLARA** extendendo hanc declarationem, vi ista declaratio habeat locum non solum quando ipsemet Princeps cognoscit, quia tunc non est opus prorogare, ex quo coram Principe fatalia nunquam currunt iuxta ea, quae scripti supra nu. 131. & art. 3. cal. 4. sed etiam quando cognoscit alius, siue sit ordinarius, siue delegatus, & Principi citat scribit, vt proroget, quia tunc potest ille iudex in vim commissionis, & rescripti prorogare fatalia, & instantiam iuxta formam rescripti: quare in Rom. Curia non vltra est commissio prorogationis fatalium, cuius formam ponit Mandol. tract. de commiss. in 28. commiss. fatal. prorog. fol. 104. in fine, & quia huius commissionis visus est frequens in Curia, expedit, vt aliqua notabilia scribamus, cap. 1. de vlt. vol. de iudic. 1. 1. 1. 1.

**330** Nota primo circa hanc subdeclarationem, quod visus huius commissionis fuit inuenta, praeipue ad tollendas disputationes, an instantia ipso iure non currat, Mandol. tract. de commiss. in 28. commiss. fatal. prorog. in verbo. expedire posse. fol. 106. seu an tale duret, nec ne, Marchi. tract. de commiss. par. 1. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. sub num. 21. fol. 201. & consequenter ad tollendas multas alias dependentes controuersias, an impedimentum esset necessarium, & ineuitabile, an potuerit renoueri, an appellans illud euidenter probauerit, an fuerit in aliqua negligentia, & similes.

**331** Nota secundo, quod ad impetrandum hanc commissionem debet oratio in ea narrare vel iudicis impedimentum propter causam multitudinem, vel impedimenta propria, puta perpetuam, vel quod iestes examinandi sunt in luogloquis paribus, & similia, de quibus in proposito huius notabilis Mandol. tract. de commiss. in 28. commiss. fatal. prorog. in verbo. expedire posse. fol. 106. & Marchi. tract. de commiss. par. 1. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. num. 21. fol. 201.

**332** Nota tertio, quod ad impetrandum hanc commissionem non est necessaria citatio partis, Marchi. d. commiss. 7. cap. 1. num. 37. in fine fol. 200. requiritur tantum, quoad presentatur ad dicendum contra commissionem, & videndum prorogari iuxta tenorem dictae commissionis, Castid. dec. 74. quatuor audi. or. sub num. 8. vlt. negatiua verum, & num. 9. de appell. vide supra nu. 224.

**333** Nota quarto, quod hae commissio datur facultatem prorogandi intelligitur non solum de vna vice, sed de vltima vice, quia verbum, quod potest referri ad plures actus, tunc refertur ad primum, quando primus actus consumit effectum, alias secundum intentionem loquentis intelligitur etiam de vltiori actu, Mobed. dec. 7. sub 17. in causa salernitana de appell. 1. 1. 1. 1.

Quid si princeps expresse rescriberet iudici in commissione, vt toties, quoties opus fuerit proroget, nunquid illa verba imponerent numerum infinitum, vel restringerent ad duas vices tantum, & non vltimam, si non levis difficultas, in qua & si Marchi. tract. de commiss. par. 1. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. sub num. 22. fol. 201. ex sententia Mandol. asserat, non posse vltra duas vices prorogari tamen Mandol. id eod. tract. ead. commiss. in verbo. toties quoties, fol. 106.

arriendo disputare, non magis est, quam aliter opinioni adherere videtur: & pro hac difficultate possunt adduci ea, quæ scripti lib. præced. cap. 2. num. 638. & seqq. sed, omittis disputationem, ego sum in ea sententia, quod iudex non possit prorogare ultra duas vices, quia rescripta Principis debent intelligi, ut habeant conformitatem cum dispositiōe iuris communis, & ins cōe, odio habens lites, concedat secundum annum ex causa, & per viam restitutionis in integrum concedat tertium annum: ergo sic interpretari debemus rescriptum Principis: quare data commissiōne cum præfatis verbis, *toties quoties*, Referendarius debet illa delere, quia commissiō cum præfatis verbis concedi non solet, Marches. d. tract. de commiss. par. 2. commiss. 7. prorog. fatal. cap. 1. sub num. 24. ibi. & idem delectantur. fol. 303. de ideo Gregor. XIII. ut refert idem Marches. sub d. num. 24. mandavit, ne in sequenti instantia fatalia prorogarentur ultra tertiam vicem, & quod non daretur commissiō.

Contra hanc opin. facit, quia data arbitris facultate prorogandi toties quoties, vidi in quadam magna causa iudicarij, promissis arbitris prorogare ultra duas vices, & Auditoris Rote, quibus ex bulla Innocentiana concegitur facultas prorogandi toties quoties totum arbitrio, possunt prorogare ultra duas vices.

Non recedas ab opin. firmata, & ad ista contraria respondeo, quod in arbitris militat favor dirimende litis, & in Auditoribus Rote consideratur, quod sunt plures, & ideo magis de illis eondendum est, Mandos. vbi supra, & quia, quousque tribunal dicitur tribunal Papæ ut dixi supra lib. 1. cap. 6. in fine, & coram Papa debet cessare desertio cause,

234. Nota quinto, quod, impetrata prorogatione statim, currenti primo anno, non conceditur deinde secundus annus, qui concederetur de iure, si non fuisset impetrata prorogatio, & ratio est, quia per eos, & obrepentes prorogationem videtur eligere aliam viam, quam viam habendi secundum annum, & ita fuisse decisum in Rota. refert & sequitur Mandos. in q. de commissiō. 18. commissiō. fatal. prorog. in verbo: proroget. q. 2. ibi, contrarium conclusit. fol. 109. quare, lapsa prorogatione, causa est iterum deserta.

235. Nota sexto, quod terminus prorogationis non incipit à die, qua datur prorogatio, sed incipit à die, qua expirat terminus proroga-

tus. Mandos. tract. de commissiō. in 18. commissiō. fatal. prorog. in verbo. lre. de causa. fol. 105.

236. Adversus tamen quod prorogans non debet dicere, prorogamus ad tale tempus, similiter, quia prorogatio non tenet, quia, esset facta cessatio ad tempus inababile. Fely. in cap. 4. de causis, de clarat. 4. nu. 4. de offic. & potest. iud. deleg. & M. Ant. Bencaradi. de compromiss. q. 7. princ. nu. 57. vers. idem dicas, com. 3. par. 1. fol. 185.

237. Nota septimo, quod Referendarius non debet manum apponere in commissiōibus prorogationis fatalium, nisi in quibus prima vice ipsa prorogatio petitur ex dispositione bullæ Pij IV. super reformatione signature iustitiarum, vers. nec etiam manum.

238. Nota octavo, quod commissiō prorogationis fatalis, si petatur secunda, vel tertiorum vice ultra primam, debet proponi in Signatura gratiæ ex dispositione dictæ bullæ Pij IV. super reformatione signature iustitiarum. Secus si petatur prima vice, quia potest peti in Signatura iustitiarum, & ita tu intelligas Marches. tract. de commissiō. par. 2. commissiō. 7. prorog. fatal. cap. 1. sub num. 17. fol. 100. dum promittit loquitur de utraque Signatura huius commissiōis.

239. **EX P H DITIS** istis notabilibus.  
**DECLARA IV.** eandem quantam limitationem loquentem de restrictione termini posuit supra nu. 215. vt quavis iudex a quo, seu appellatus possit forsan restringere hunc terminum, tamen appellatus certo non potest, Franch. in cap. 57. oblat. not. 5. sub nota. 2. de appell.

240. **DECLARA V.** vt neq. iudex ad quod possit breuiare terminum ad prosequendam appellationem, etiam ad petitionem appellati, cum appellatus non possit nimum, præcurrere, & præuenire appellantem, Franch. in cap. 57. oblat. sub nu. 4. not. vlt. de appell.

Ratio differentie quare iudex à quo possit abbreviare terminum iuris, & cogere appellantem ad prosequendum, & iudex ad quem non possit, est, quia in iudice à quo sit præiudicium, cū suspendatur eius iurisdicciō per appellationem, ideo interit suis, secus est in iudice ad quem, cui non sit præiudicium, Franch. vbi supra.

## ARTICVLVS XI.

- 241 **AD VNDECIMVM** articulum. In quibus differant fatalia ab instantijs prime cause.

Respondet, differre in modis, quorum ego quinque protequor.

- ¶ **PRIMA** differentia est, quod fatalia, habent vnum annum, & ex causa biennij, & deinde per viam institutionis, vt declarauit supra num. 2. & 11. 1.

Instantia autem de iure communi durat triennio in ciuilibus l. 1. §. properandum. & ibi Cyn. Bau. Bal. Salic. Alex. & Iaf. C. de iudic. Maran. in suo spec. par. 7. num. 2. & 5. fol. 239. & 240. Carauit. super tit. 248. num. 1. Afm. in prax. iudic. in princip. cap. 3. num. 15. & ex Spec. lo. Bap. Lanf. Ant. de Burr. Abb. & Vecti. retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 675.

- 242 Et in criminalibus durat biconio d. l. properandum. & Doct. in c. 3. Maran. Carau. & Afm. vbi supra, & hac est conclusio communis, quæ non habet difficultatem.

- 243 Hacque eadem instantia iuri communis seruari debet in Regno Neap. ex dispositione tit. 248. & ibi Carau. num. 1. & notat Maran. in suo spec. par. 5. princ. in vet. bo. & omnia statu duratue instantia. q. 2. num. 5. in fine, fol. 40.

Ratio cur lex præfixerit certum terminum primæ instantiæ, est, vt obuiet libris, quibus putat iniquiatur, & res publica lædatur, partes vexantur expensis, & materia criminalibus ex longa concertatione præberet, vt bene considerant Jo. And. & Abb. quos retuli, & sequutus sum supra sub nu. 188. vers. ratio possitima. vltimam iudices id attenderet, video enim lites ex libris fieri, & cadere immortales, etiam si de re minima agatur.

- 244 **AMPLIA I.** hanc communem conclusionem, & differentiam, vt instantia trinalis habeat locum etiam in causis summarijs, Abb. in cap. penult. num. 22. vers. additio. & Pelyn. col. penult. num. 23. vers. instantia in causis, de iudic. Alex. conf. 50. v. si actio num. 10. vers. ad prædictum. lib. 2. Soccr. conf. 95. capiēdo primam. num. 21 lib. 1. Iaf. in d. l. properandum. nu. 9. & seqq. C. de iudic. Aff. decal. 356. in quadam causa. num. 7. Beco. conf. 119. circa. num. 4. vers. nec obstat. lib. 3. & hanc esse frequentioribus calculis receptam, & probabiliorē.

opin. testatur Afm. in præf. iudic. in princip. cap. 3. num. 42. molus pro ex c. citati, sub nu. 37. vers. cōteratiam verò opin. & in hanc opinionem videtur succinxisse inclinasse Bened. de Burr. tract. de quatuor. par. 2. quæst. 3. tom. 6. par. 2. fol. 345.

- 245 Comprobatur primo hæc opinio, quia licet in causis summarijs non requiratur eua testatio illi, Mar. loc. in cap. vii. quoniam frequenter. fallen. 18. sub num. 26. vt ibi, non coniect. Rot. Card. & Maran. quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. vlt. num. 11. & instantia incipit à contestatione litis, vt retuli, & sequutus sum infra no. 339. vers. quarta differentia. Tamen in causis, in quibus lis non contestatur, incipit instantia ab ea die, qua cepit tractari de iudicis causis. Cyn. in d. l. properandum. num. 5. Bar. in 5. & si quidem. num. 1. Bal. num. 1. vers. nota hic quod tempus. Salyc. num. 1. ibi. sed in casibus. Alex. num. 2. vers. in causis autem. C. de iudic. Marian. Soccr. in cap. venerabilis. art. 8. sub num. 24. versus finem, de iudic. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 1. fol. 98. Curt. Sen. in l. 1. sub num. 14. C. de iureiur. prop. calum. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 2. fol. 131. & ex Bar. Hol. Paul. de Casti. Rom. Iaf. & Maran. retuli, & sequutus sum d. lib. 1. cap. vii. num. 22. & senit Bal. in l. 3. edicti. in 1. repetit. vers. vnde dubitari. num. 48. C. de edic. dicens, quodd contestatio sit, cum reus contradicat super negotio principali, & in hoc conueniunt communiter omnes.

- 246 Comprobatur secundo, quia in causis summarijs fertur sententia diffinitiva, & tamen sententia diffinitiva ferri non potest sine instantia præcedente, Iaf. in d. l. properandum. nu. 12. vers. tertio adhuc fortius, quod sentitur etiam Curt. Sen. in d. l. 1. nu. 25. C. de iureiur. prop. calum. & Franc. Arelin. cap. penult. in vltimis verbis, de iudic. dicens, verius esse pilum dictum, vt instantia habeat locum etiam in his, in quibus lis non contestatur, si tamen speretur sententia diffinitiva.

Contra hanc communem ampliationem facit, quod scribit Bar. in l. 19. lib. 2. nu. 7. C. de agrie. & censu. lib. 1. dicens quod si properandum. præfigens instantiam causis, non habet locum in casibus, in quibus lis non contestatur, & multis citat loquendo promissæ de causis summarijs, & executiuis Afm. in prax. iudic. in princip. cap. 3. lib

sub num. 34. vers. verum. & num. 36. & 37. quos ipse non sequitur in proposito ampliatione. nec ego refuto, quia loquuntur in casu sequentis ampliationis.

Confirmatur hæc contraria opinio, quia in causis summarijs non sunt necessariae iurisdictiones iuris civilis, de quibus dixi supra lib. 1. cap. 53. difficult. 8. num. 11. sed instantia est solemnitas iuris civilis. Igitur non est necessaria.

Resp. huic confirmationi, quod iurisdic-  
tio est de iure naturali, & est substantia iudicii, & iudici, dum præfigitur instantia, tollitur iurisdic-  
tio extra instantiam, & datur instantia, ut litum sit finis, præsertim in causis summarijs, in quibus lites debent esse bre-  
uiores: cum ergo instantia contingat iurisdic-  
tionem, sequitur, quod iudex tam in ordi-  
narijs, quam in summarijs debeat servare tempora instantiæ.

347 **RETENTA** ampliatione, quæ est ve-  
ra, & communis.

**IN FERO**, quod quamvis causa dotis  
sit summaria, tamen in ea habet locum in-  
stantia iuris communis secundum magis com-  
munem opin. quam refert, & sequitur Afen.  
in prax. iudic. in punc. cap. 3. num. 68. in fine  
vers. solent præterea, & num. 74. & esse com-  
munem refert, & sequitur Ios. Cum. super  
trib. scilicet, cap. 9. nu. 79.

348 **AMPLIA II.** ut habeat locum etiam  
in causis executivis, puta quando instru-  
mentum habens executionem paratam vel ex iure  
communis, vel ex iure municipali, Bal. in l. 1.  
not. 3. num. 3. vers. & hoc facit. in fine C. du  
iureius. prop. calum. quem refert, & se-  
quitur Paul. de Cast. ibidem sub num. 3.  
& 6. & in l. 3. observari. C. eod. tit. & in d.  
l. propeand. & ibidem Alex. sub num. 3.  
ibidem ipse refert, & sub num. 4. ubi. sed verior  
videtur de l. 1. sub num. 8. vers. breviter tene  
contrariam. C. de iudic. Alex. in cons. 50.  
visis actis. sub num. 7. vers. præterea, & num.  
8. & sequ. lib. 1. Soc. cons. 95. vers. Capien-  
do primum. num. 2. lib. 1. Maran. in spec.  
par. 5. in verbo, & omnia fiant durante in-  
stantia. ampl. 3. nu. 8. fol. 140. & in hac vide-  
tu. sic citat iussu. Bened. de Barz. tract. de  
guarintig. par. 1. q. 5. tom. 6. par. 1. fol. 345. &  
hanc esse communem opin. testatur, & se-  
quitur tota limitationibus Afen. in consil.  
hoc lege. sub num. 7. vers. et. an autem quan-  
do proceditur lib. 1. & esse communem re-  
ferat, & sequitur, & defendit Ios. Cum. super

trib. Sicil. cap. 4. num. 19. & sequ. vers. quæ-  
ro circa hoc, & esse magis communem re-  
fert, sed sequitur sub distinctione, de qua in-  
ferius. Lancel. tract. de arretr. par. 3. cap. 13.  
quando, & intra quod tempus &c. nu. 103.  
& 105. tom. 5. fol. 426.

Confirmatur hæc ampliatio, quia si index  
pronuntiat, instrumentum esse mandandum  
executioni, talis pronuntiaro dicens sen-  
tentia diffinitiva secundum Alex. Maran.  
Ios. Cum. & Rognel. quos citat, sed non  
sum sequor infra q. 17. limit. 47. memb. 1.  
sub num. 191. vers. contra veramque. Er-  
go requiritur, quod præcedat instantia, ut  
dixi supra num. 246. compr. 1.

Contrariam opin. quod enim non habeat  
locum instantia quando petitur executio  
instrumenti habentis paratam executionem,  
tenet Bar. in l. 9. litibus. sub num. 7. C. de  
agril. & censu. lib. 11. quem citat, & se-  
quitur Bal. in l. 4. tit. de pactis. S. qui provocat  
ult. sub num. 11. q. 10. vers. addit dicit in vi-  
tutis verbis. ff. de pact. fol. mibi 141. Ang.  
Aret. in l. 4. ab executione. num. 11. ff. de ap-  
pell. & relat. hanc eandem opin. negantiam  
veram putat, & sequitur Ant. de Cana.  
sect. de execut. inst. q. 33. sub nu. 71. ver-  
sus finem. tom. 3. fol. 44. eandem videtur se-  
quutus Franc. Aret. in cap. penult. in fine  
de iudic. dicent, quod cum in iudicio execu-  
tione non speretur sententia diffinitiva, idcirco  
mirum non est, si in eo non datur instantia  
eandem opin. videtur sentiri Bal. in l. 8. con-  
sentaneum. in fine sub num. 49. vers. extræ  
quero. C. quom. & quan. ind. vbi. formatæ  
difficultate de præscriptione statutaria con-  
tra eos, qui per decennium non perierunt  
debitum, neque fecerunt fieri executionem,  
concludit, quod non parat primum decen-  
nium petite lapsi tennij, qui non habet  
instantiam triennalem, ex quo l. propean-  
dum, requirit duo, videlicet, quod lis sit con-  
troversia, & quod non sit sententiarum, adde,  
quos citat Afen. in prax. iudic. in principio  
cap. 3. sub num. 37.

Quid dicendum? Distingua duos casus  
principales.

Primus casus est in executione instru-  
menti habentis executionem paratam, pro-  
ut in casu isto loquitur ampliatio.

Secundus est in executione sententiæ, &  
rei iudicatæ.

In primo casu ego tenerem opinionem  
negativam contra ampliationem, quod ex-  
cursu

curio non habeat instantiam; & ideo con-  
curio cum diffinitione, quam adducit Curt.  
Sen. in l. i. num. 13. & seqq. de pariculis  
num. 15. in fine, C. de iur. iur. prop. calum-  
nians, quod, implorato iudicis officio in  
executione sententiae, & pari modo implo-  
rata executione publici instrumenti habetis  
virtutem rei iudicatae, non datur aliqua in-  
stantia, & ideo, num. 16. inquit, dicitur esse  
causa fomentum ab executione.

Nisi ageretur via ordinaria actionis so-  
lucante ex instrumento, & non via execu-  
toria, quia tunc haberet locum instantia; sed  
adversus Ann. de Canas. d. q. 3. sub num. 791.  
& hoc non habet difficultatem; quia, agendo via  
ordinaria, renuntiat executioni instrumenti.

249. In secundo casu distinguo: Aut executionis  
sententia petatur actione in factum, & ex-  
tunc est, quod tunc est instantia; Bal. in l. 1. c. 2.  
§. is videretur, verus finem, ibi. si autem agitur  
actione in factum, si quis quis dicit, non  
obtemperat; Curt. Sen. in d. l. 1. sub num. 13.  
ibi. secundo modo, & concludenter, num. 16.  
vers. secundo vero casu, C. de iur. iur. prop.  
calum. An. de Canas. d. q. 33. sub num. 712.  
Affl. decif. 346. in quadam causa, sub nu. 9.  
& 20. & in cōf. hac lege, nu. 8. vers. sed lita  
communis, lib. 1. & Affl. in prax. iudic. in d.  
principio cap. 3. sub num. 46. & prope sub  
num. 48. ibi. plane si in factum, qui omnes  
sequuntur Baldum ubi supra, mox ea ratio-  
ne, quod tunc sit necessarius libellus; & si  
necessaria lita contestatio, & ex Affl. refert,  
& sequitur Lancel. trad. de attent. par. 3.  
cap. 23. num. 105. in fine, & num. 106. rom.  
5. fol. 426. Aut executio sententiae petatur  
officio iudicis, & tunc subdistinguo: Vel  
contra petitam executionem nihil opponit-  
ur, seu nihil aliud index habet pronuntiare,  
quoniam exequi sententiam; & tunc casu non  
est dare instantiam; & in isto casu intel-  
ligo Bal. in d. §. videretur, verus finem, ibi.  
opinio advocatorum, dum dicit, opinionem  
advocatorum esse, quod non sit instantia ubi  
petitur executio, quia expeditur per inter-  
locutoriam; & hoc, inquit, agitur officio iu-  
dicis, Curt. Sen. in d. l. 1. sub num. 13. & 14.  
Affl. d. decif. 346. num. 9. & ita declarat  
Consilium Napol. teste Affl. d. dec. 346. sub  
num. 12. Vel index habet aliud pronuntiare  
vltra executionem sententiae, & tunc est da-  
re instantiam executionis, & ita iudicavit  
Consilium Neap. Affl. ubi supra, & ita vi-  
detur sentire Bal. in h. cōf. 2. sub num.

3. C. de execut. rei iud. dicens, quod si peti-  
do executionem sententiae, descendit ad  
nouam petitionem, ut quia petitur interpo-  
ni primum, vel secundum decretum, non est  
officium mercenarium, sed nobile, in quo of-  
ficio nobili Affl. in prax. iudic. in principi  
cap. 3. num. 49. in fine, & 50. ait, quod datus  
instantia, vide omnino Affl. d. cōf. hac  
lege, sub num. 9. limit. 3. & num. 10. ubi de-  
clarat.

## 250. RETENTA. distinctione huius secun- di casus.

1. IN FERO, quod cum pro reuocatio-  
ne attentatorum regulariter procedatur of-  
ficio iudicis mercenariio ad petitionem par-  
tis, non constituitur instantia, & ideo lapsa  
trinitas non perit; Lancel. trad. de attent. par.  
3. cap. 23. quando & intra quod tempus deo  
sub num. 106. fol. 426.

251. ADVERTE I. pro clariori eius intelli-  
gentia, quod, ubicunque in executione rei iu-  
dicatae requiritur libellus, & lita contesta-  
tio, semper habet locum instantia; & requi-  
ritur lita contestatio, quando agitur actio-  
ne iudiciali, seu in factum, Bal. in l. 1. sub nu.  
10. ibi. aut agitur actione iudiciali, & num. 8.  
vers. modo quarto. C. de execut. rei iud. Affl.  
d. decif. 346. sub num. 10. ubicunque vero  
non est necessaria lita contestatio, tunc agi-  
tur officio iudicis mercenariio, & ideo in-  
stantia non habet locum, quia officium iu-  
dicis perpetuum est, Bal. d. num. 8. & quod  
non habet locum instantia quando im-  
ploratur officium iudicis mercenarium,  
refert, & sequitur Lancel. d. cap. 23. sub  
num. 6.

252. ADVERTE II. quod officium iudi-  
cis, quo petitur executio sententiae, & non  
datur instantia, non habet locum, nisi sen-  
tentia sit liquida, cui nihil possit opponi,  
quare, si non est liquida, tunc est necessaria  
actio in factum, & idem si instrumentum  
sententiae casu est perditum, oportet quod  
libellus offeratur, & hoc verum, si reus petit  
sibi libellum offerri, alioquin officium iudi-  
cis parocinatur indistincte, Bal. in d. l. 1. sub  
num. 2. col. 2. in principio, ibi. dicit aliquis,  
Affl. d. decif. 346. sub num. 11.

253. AMPLIA III. ut habeat locum,  
etiam in causis civilibus, in quibus procedi-  
tur per officium iudicis, Maran. in suo spec.  
par. 5. in verbo, & omnia sunt durante in-  
stantia. ampl. 2. num. 7. fol. 240.

254. AMPLIA IV. ut instantia primi-  
nalis,



nulis, quæ est biennij, habent locum etiam in processu per inquisitionem ex nobili officio indutu, vt bene disputando tenet Bal. in l. 12. proponendum. sub nu. 7. vers. in contrarium videtur. & num. 8. & seqq. vsque ad finem. C. de iudic. quem refertur & sequuntur Alex. ibidem in fine, num. 15. & Abb. in cap. penultim. finem, num. 23. de iudi. & Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia. sicut durante instantia, num. 6. ampl. 3. fol. 240. & rationes, quibus mouetur Bal. sunt multum bonæ.

**DECLARA** restringendo istam ampliationem, vt procedat in causis, in quibus sileus, seu accusator agit ad poenam contra delinquentem, prout in istis terminis loquitur ampliatio.

Secus est in causis fiscalibus, quia in ista instantia est perpetua, & non clauditur triennio, vide infra nu. 264.

**AMPLIA V.** vt habeat locum tam coram ordinario, quam coram iudice delegato. L. 11. proponendum. ibi. sed omni iudice. C. de iudic. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia. sicut durante instantia, ampl. 4. nu. 9. fol. 240.

**AMPLIA VI.** vt habeat locum etiam in causis coram arbitris, quia etiam in eis seruatur ciuili instantia triennij, vt ex Azo. Spec. lo. Bapt. Lanfr. di. Oriz. Guid. Pap. Boer. Bian. Abb. & alij retuli, & secutus sum lib. preced. cap. 2. sub num. 673. vers. secunda, & num. 678.

**RESTRINGE** hanc ampliationem, vt non procedat in arbitratore, quia etiam eo non habet locum instantia, Afen. in prax. iudic. in principio cap. 3. num. 60. & seqq. & num. 66. sed ego nihil hic sumo de hac restrictione, ideo vide Salyc. in l. 77. si foecitatem. q. 4. sub nu. 8. ibi. sed in arbitratore. ff. pro soc. & Doct. in cap. 23. quinquaginta. de iureiur. Bapt. de S. Bapt. Io. Bapt. Lanfr. de Oriz. & Maran. ad quos in isto articulo me remisit lib. preced. cap. 2. num. 694.

**AMPLIA VII.** notabiliter, vt habeat locum etiam coram iudice, ad quem petitur reductio ad arbitrium boni viri à laudo arbitri, seu arbitramento arbitrationis, quia etiam eo durat, quantum durat instantia cause principalis secundum communem opinionem, de qua testatur, & sequitur Lanfr. de Oriz. tract. de arbit. diu. 7. q. 21. num. 53. tom. 3. par. 1. fol. 220.

Contra istam ampliationem: quod enim

durat, quantum durat instantia cause appellacionis, videntur sentire Glos. & Ang. quos citat Lanfr. ibi supra, & in terminis nostris ita putat Papiu. in pract. in form. libel. quo agit. ad pen. compromiss. in gloss. uic. reductio, num. 7. vers. circa predicta. fol. 460.

Alij dicunt, quod instantia reductiois ad arbitrium boni viri durabit, quantum durauit compromissum, vt refert Papien. ibi supra.

**159** In foro Capitolineo ex forma statutorum Vitis lib. 1. cap. 176. causi reductiois ad arbitrium boni viri debet terminari infra tres menses.

**AMPLIA VIII.** vt habeat locum, etiam si litigator, pendente lite, mori laetui, quia nihilominus instantia non perit, sed continuatur in heredem, Bar. in l. 78. incit. S. rogatus. ff. ad senatuscons. trebell. Soc. c. n. 31. persequendo n. d. i. c. n. 1. num. 8. vers. ad utendum est. lib. 2. & Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia sicut durante instantia, ampliat. 6. num. 13. & quod instantia incepta per predictum ita tenetur in singularem successionem, tenuit Rota, vt testatur, & sequitur Mohed. dec. 1. alias 41. post non paucam de iudi. quem refert, & sequitur M. Am. Bard. tract. de temp. vil. cap. 13. num. 4. tom. 5. fol. 219. & adde quæ scripsi sup. art. 6. nu. 161. vbi loquutus sum de instantia fatalium, sed circa totam materiam huius ampliationis poteris in videre ea omnia, quæ late cumulat Afen. in prax. iudi. S. a. cap. 12. & 13.

**AMPLIA IX.** vt habeat locum etiam in causis nullitatis, quia & si de nullitate, possit agi vsque ad viginti annos, vt retuli, & sequutus sum supra sub num. 100. & infra q. 19. num. 1. concl. 7. num. 1. tamen instantia iudicij in causa nullitatis durat triennio, si ut durat, et alijque instantiæ; non enim inuenitur, quod causi nullitatis habeat determinatam instantiam per aliam legem, quam per l. 11. proponendum. C. de iudic. Bal. Franck. Card. Alex. & alij, quos retuli, & sequutus sum supra sub num. 102. vers. tamen instantia, vbi vidi.

**DECLARA** hanc ampliationem, vt prout dat simpliciter quando intentatur nullus de pot. seu principatibus cum appellacione, quia tunc eius instantia durat triennio, vt ex Franck. retuli & sequutus sum supra hac ead. q. num. 96. in fine, & currit si mul

mul tempora instantie appellationis, & instantie nullitatis, quando si simul prosecutio, ut ibidem dixi, & sic instantia appellationis absoluerit biennio, & instantia nullitatis triennio.

Secus quando nullitas venit incidere, & adhuc tunc appellationi, quia tunc perit cō instantia appellationis, vide supra num. 101. & infra q. 17. limit. 2. in fine sub num. 151.

- 163 **AMPLIA X.** ut hanc instantiam prefixam à iure communi pariter prorogare nō possint, restibus Glof. Cyn. Bar. & alijs, quos citavi, & sequor sum infra num. 330. in tertia differentia.

- 164 **LIMITA I.** nunc eandem communem conclusionem posuimus supra num. 241. ad dixi, instantiam durare solum usque ad triennium, ut non procedat in causis fiscalibus, quae pertinent ad publicas functiones, quia in eis instantia nunquam perit l. 11. propterandum. & ibi Glof. in verbo. fisco. & in verbo. functiones. & Cyn. num. 1. C. de iudic. Abb. in cap. penult. venerabilis. num. 9. in fine. vel. in causis verò fiscalibus. de iudic. Mart. Lauden. tract. de fisco. quest. 187. tom. 12. fol. 5. & Francisc. Lucan. tract. de penult. fisco. num. 28. fol. 7. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. limit. 6. num. 20. fol. 241. Hies. Zanner. tract. de diff. iuris civil. & canon. diff. 30. num. 44. tom. 1. fol. 201. & Afm. in prax. iudic. in principio. cap. 3. sub num. 34. verū verum enim. & publica tributa dicuntur publicae functiones, Glof. & Maran. ubi supra.

- 165 **EXTENDE** hanc limitationem, ut procedat non solum quando fiscus est actor, quo casu interet fisci instantiam non perire, & fauore causarum fiscalium est introducta ista limitatio, Beoinien. decif. 76. mora linc. num. 2. sed procedit etiam quando fiscus est reus, ut lae & deducit, respondēdo contrarijs, idem Benint. ead. decif. 76. num. 7. in fine. vel. in contrarium. & num. 8. & seqq.

- 166 **LIMITA II.** ut non procedat in Concistorio Principis, idest, quando causa ventilatur coram Principe, quia coram eo instantia est perpetua, & nunquam perit, Bal. conf. 117. ego puto, vel. us. finem, num. 5. verū illud etiam lib. 3. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. limit. 2. num. 15. fol. 240. Afm. in prax. iudic. in princip. cap. 3. num. 28. & Affl. in consil. hac lege. not. 3. sub num. 6. in fine,

ibi. sed in contrarium. & num. 7. lib. 2. & quod instantia in concistorio Camerae Imperialis nō pereat triennio, sed duret perpetuo, sicut Myling. in sing. obse. u. ceat. 2. obse. 48. in concistorio. num. 4.

Cōfirmatur primo hac limitatio, quia instantia appellationis nunquam currit coram Principe propter erat legitima impedimēta, & occupationes, restibus Abb. Franch. Card. Alex. & alijs, quos citavi, & sequor sum supra num. 131. vel. restringe tercio. art. 3. cas. 4.

Ergo idem dicendum est de instantia perimae causae, & multo magis secundum Afm. d. cap. 3. sub num. 28.

Huc confirmationi, & Afinio potest responderi, non esse eandem rationem inter instantiam primam, & instantiam secundam, quia in prima non perit ius partis, si cui perit in secunda, & ideo facilius perit prima, quam secunda.

Confirmatur secundo, quia Princeps habet liberam arbitrium, & qui habet liberū arbitrium non ligatur lege instantiae, restibus istis, quos citavi, & sequor sum seq. limit. num. 271.

- 167 **EXTENDE I.** hanc limitationem, ut habeat locum in Rege Francorum, qui francus est à iure romano, & designatus legibus subieci, non tamen designatur sacros canones imitari, Bal. d. conf. 117. sub num. 5. lib. 3. quem refert, & non impugnat Affl. d. consil. hac lege. not. 3. sub num. 6. lib. 1.

- 168 **EXTENDE II.** ut habeat locum etiam alijs Regibus, qui habent liberum arbitrium, Affl. ubi supra, licet prius ex Glof. quam citat, dixerit contrarium; sed illa Gl. nihil in meo libro.

- 169 **EXTENDE III.** ut habeat locum etiam quando causa est Principi referenda, quia, donec habeatur responsum à Principe, non currit instantia, Loc. de Penn. quem refert, & sequitur Affl. d. consil. hac lege. not. 3. sub num. 6. lib. 2. & Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. limit. 1. 3. nu. 38. fol. 244. & quod postquam causa est consilio permessa in Parlamento, amplius non sit peremptio instantiae, quia non est in potestate parium, ut causa finiat, scribit Rebuff. tract. de appell. art. 24. glof. vna. nu. 8. tom. 3. fol. 51.

- 170 **RESTRINGE** eandem limitationem, ut non habeat locum in magistratu, qui iudicat nomine regis, ut puta in sacro regio

regio Conf. Neap. quia in eo currit, & perit instantia, Aff. in d. confit. hac lege. no. 3. num. 7. lib. 1. & ita intelligas cum in decif. 183. dicitur sub num. 4. & quod tu facio regio Confilio Neap. instantia pereat, & insulsetur in eodemmet facio regio Conf. zeta. tui Vesilad Aff. d. decif. 183. num. 9. versu circa aliam.

Confirmatur hac restititio, quia licet delegatus Principis iudicet nomine Principis, tamen coram eo currit tempus instantiæ.

Confirmatur secundo, quia coram delegato Principis currit fatalia appellatiois, ut ex Rot. Mant. Bard. & Odd. retuli, & sequentes lum supra num. 133. versu subrestringe. ar. 3. col. 4.

Confirmatur tertio, quia licet quis possit procedere iure regio, seu manu regia, tamen ab eius sententia potest appellari, licet non possit appellari a sententia lata ab ipso Rege secundum eaque, disputando, & respondendo adduci quæst. seq. lumb. 1. nu. 70. & seqq. sed contra istam confirmationem scripsi libidem lumb. 3. num. 6.

Confirmatur quarto, quia fatalia habent locum in facin regio Conf. Neap. ut dixi supra num. 134. licet non habeant locum in ipso Rege per ea, quæ dixi supra num. 131. art. 3. col. 4.

Contra hanc restrictionem sinit Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. lumb. 2. sub num. 15. fol. 241. quem refert, & sequi videtur Aff. in prax. iudic. in principio cap. 3. sub num. 30. & 31.

Non recedas à restrictione.

27<sup>a</sup> LIMITA III. ut non habeat locum in iudice, habente liberum arbitrium in procedendo, quia tunc instantia non potest transire, Alex. conf. 50. vbi dicitur. col. 3. num. 5. versu pro hoc facit, & col. fin. sub num. 13. versu non obitas. lib. 2. & Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. lumb. 3. num. 16. quod sentit etiam Aff. in confit. hac lege. no. 3. num. 6. versu finem lib. 1. dum scribit, quod ille non ligatur lege instantiæ, quia habet liberum arbitrium.

27<sup>a</sup> Secus est, quando iudex habet liberum arbitrium solum in sententiando, quia tunc ligatur instantia, Alex. & Maran. in locis supra proxime citatis, & ita intelligas tu Felym. in cap. prole. venerabilis. sub num. 3. versu adde quod si statutum de iudic. dum

dicat, quod si statutorum dat alicui liberum arbitrium, nihilominus tenebitur expedire causam iura instantiæ iuris communiis.

27<sup>a</sup> LIMITA IV. ut non habeat locum, quando iudex, coram quo causa sui incepta, morti cui, vel esset remota ab officio, & causa esset propè suam triennij, quia isto casu successor daretur alius interger annus l. 1. propterandū. S. fin autem utraque. C. de iudic. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. lumb. 16. nu. 39. fol. 244.

27<sup>a</sup> INFERO ex hac limitatione, iudicia esse statuta Sublacenſia lib. 7. cap. 6. dum ordinando instantias causarum civilium, & criminalium, protogant instantiam usque ad certum terminum successor in officio, quoad causas pendentes, & inchoatas coram suo predecessore aduectendo, quod illi duo menses in civilibus, & ille seliquimenſis in criminalibus, assignari successor, intelliguntur, dummodo, computatis temporibus, quibus causa duravit coram predecessore, teneantur, integra instantia, scilicet si non remaneret integra instantia, ut puta, quia coram predecessore steterit causa per decem dies, quia isto casu successor daretur longior terminus 12, ut coniunctus cum primo constitueret integram instantiam, cum statutum intendat augere instantiam ratione mutationis, absurdum esse, quod minueret.

Statuta etiam Lucenſia lib. 4. cap. 47. eadem ratione admodum iudicia, & clariora sunt, dum disponunt, quod instantia causarum criminalium coram Preatore duret per duos menses, & si, pendente termino predicto, successor habeat, & de termino dictorum duorum mensium non superest mensis integer, superaddunt ipsi successor tot dies in illa instantia, qui constituunt mensem integrum, ideoque si coram predecessore effluxissent quinquaginta novem dies, tunc Preatori successor intelligitur superadditi alij vigintinovem dies, sique haberet unum diem, qui superest de instantia inchoata coram predecessore, & vigintinovem, qui dantur sibi, qui constituunt unum mensem, quia ista statuta volunt, quod successor non possit habere brevius tempus, quam unus mensis ad finiendam causam, corptam, & non finitam coram predecessore, quod si de instantia inchoata coram predecessore superest unus mensis, nulla sit temporis additio ipsi successor, sed debet causam in-

Si a fra

ita illud minus expedire: ex quibus resultat etiam conclusio, quod instantia causę criminalis, agitata coram processore, nō potest citā successore excedere tres menses: si coram processore duraverit usque ad sexagesimum diem, & die sexagesimo habuerit successorem, tunc, quia successor nullū diem habet ex instantia processoris, habebit integrum mensem, sicque illa instantia mutamine iudicis habebit vicem trium mensium.

Sed aduertendum est, quod prefata statuta non præfigunt aliquam instantiam causę, sed solum imponunt penam iudici non expedienti causam, & idem remanet instantia iuris communis, & consequenter hec lapsum sunt prefata tempora statutoria, ita ut ad illas non perueniunt, & sententia potest valide ferri, dummodo feratur intra instantiam iuris communis, quia statuta non contriungunt instantiam iuris communis, sed accelerant iudices mem. penarum.

- 275 **LIMITA V.** ut non procedat de iure canonico, quia de iure canonico instantia est perpetua, cap. penult. venerabilis. & ibi Canonibus de iudic. & ibidem Marian. Soc. sub num. 13. vers. vltimus quæro, & sub num. 14. inter tract. diuersi de iudic. tom. 3. par. 1. fol. 97. l. in l. 1. t. properandum. num. 27. vers. in 2. gl. C. de iudic. Cassal. decr. 3. erat in vna. num. 4. v. l. pend. Marian. in suo spec. par. 3. in verbo: & omnia sunt durante instantia. limit. 1. num. 14. fol. 240. Vant. tract. nullit. rubi. de publicare ex defectu iurisdictionis & vnde dec. num. 126. vers. insuper aduertat. tom. 4. fol. 390. Gimb. de. quib. legat. de heret. lib. 3. num. 469. tom. 13. par. 2. fol. 171. Hier. Zonneri. tract. de diffen. iuris civil. & canon. diffen. 30. num. 43. tom. 1. fol. 107. Mandol. tract. de annal. caus. num. 133. tom. 17. fol. 114. Afm. in prax. iudic. in principio. cap. 3. na. 21. & alij, quos retuli, & sequutus sum lib. preced. esp. 1. num. 687. & de comuni testatur multi ex citatis, & esse cōmenem retuli, & sequutus sum lib. d. num. 687. & ita prædictum testatur Ant. de Buter. in d. esp. venerabilis. sub num. 9. de iudic. & quod hic in Curia minus quam finiat causa, nisi per sententiam, scribit Ros. decr. 10. alias 41. v. l. l. pend. de iure. num. 3. v. l. pend. in noa.

Ratio huius limitationis est, quia de iure canonico potest appellari à quolibet interlocutione, vt ex Pet. de Bellap. Cyn. Paul.

de Costa. Franch. & alij retuli, & sequutus sum infra q. 17. limit. 47. membr. 2. num. 733. sublimit. 1. & cum possit appellari à quibuslibet interlocutione, instantia causę principalis debet esse perpetua, quia si esset terminata vt plerumque iuratur, prout hanc rationem ex Bal. & Afm. retuli d. limit. 47. membr. 2. num. 74.

Contra hanc rationem insurgit Rom. cui videretur adhibere l. in l. 1. t. properandum. vers. finis. lib. num. 27. C. de appell. dicens quod in causa appellationis potest appellari ab interlocutione; & tamen inquit ius canonico limitat instantiam appellationis, vt duraret solum per biennium, sicut disposuit etiam ius civile.

Contra eandem rationem facit, quia dum peditur lis super emergenti, seu incidenti nõ currit instantia, testibus Abb. Jo. de Amic. & alij, quos retuli, & sequutus sum infra lib. num. 316. in 2. diffen. causa, vers. confirmatur, qui reus appellans ab interlocutione præfata impedimentum, & ideo non currit instantia secundum communem opinionem, quam retuli, & sequutus sum d. causa, num. 316.

Contra eandem facit, quia hodie in statu ecclesiastico ex pluribus apostolicis constitutionibus in materia appellandi ab interlocutione si uaturus elude; & tamen instantia est perpetua.

Ratio igitur, quæ potuit moueri ius canonico, potest esse, quia, perempta instantia, solum dispositum de impedimento, eoq. probatū, datus restitutus in integrum, & datus ipsam instantiam, etiam non resectis expensis, & quandoque instantia cuius dicitur fuisse impedimento retardatus, & aliquando datus restitutus, & resectis expensis, & in omni peiorum casum, resectis expensis, renouatur instantia, prout de istis ego infra num. 306; & seqq. vbi videas, & 324. & ideo ex peremptione instantia non solum non terminatur lites, sed sæpe ex ea oriuntur alij, & protrahuntur dum de impedimento, & restitutione disputatur.

- 176 **EXTENDE I.** hanc limitationem, vt habeat locum etiam in instantia communibus, vt ex Ant. de Buter. Abb. Com. & alij retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 687.

**EXTENDE II.** vt hæc iuris canonici dispositio sit etiam in Regno Franciæ, vbi licet de consuetudine protrahantur ultra triennium,

nium, & quandoque ultra triginta annos tam in Curijs Parliamentarum, quam in alijs inferioribus, Rebus in repet. l. vnice, not. a. num. 5. C. de litem. quæ pro eo quod inter. dec. fol. 356.

- 377 **DECLARA I.** hanc limitationem, ut quicquid instantiæ perpetua sit, tamen ex dispositione Sacri Concilii Tridentini. cap. 20, sess. 24. de reformat. omnes causas ad forum ecclesiasticum quomodolibet pertinentes, etiam si beneficiales sint, in prima instantia eorum ordinarij debent omnino saltem infra biennium à deo morte litem examinari, alioquin post id spatium liberum est parti bus, vel alteri illarum iudices superiores, alias tamen competentes adire, qui causam in eo statu, quo fuerit, adstant, & quam primum terminari curent.

- 378 **SVBDECLARA I.** istam declarationem, ut Concilium Tridentinum non præstat instantiam causis, & ideo lapsu biennij, acta non pereunt, & partes, si volunt, possunt prosecuti litem eorum eodem ordinario, & sententia, quam ordinarius proferat, nunquam erit nulla ex lapsu instantiæ.

- 379 **SVBDECLARA II.** ut Concilium Tridentinum procedat solum in causis spe cialibus ad forum ecclesiasticum, in quibus loquitur, & non in causis profanis, quæ iudicio non auocatur ex lapsu biennij, Marches. tract. de communis. par. 22 de communis appell. extra rom. cur. cap. 6. sub num. 82. fol. 79. in vltimipress.

- 380 **SVBDECLARA III.** ut ista auo catio fieri non debeat, nisi præcedente negli gentia ordinarij, & ideo debet ordinarius fuisse prius requisitus pro expeditione cau sæ, ut post Marches. retuli, & sequens sum infra q. 17. in ampliat. num. 55. ampl. 16. & quod requiratur negligentia Episcopi, alius Nunci, & Legati non possint se inter mitti hoc, disponit idem Concil. Trident. quod ad hoc citati etiam supra lib. 1. cap. 66. sub num. 12. ubi videas, quia multa scripsi de auocatione causarum propter negligentiam iudicium: Et, an requisitio facta coram antecessore pro expeditione causæ constituat successorem in negligentia, vide Marches. eod. cap. 6. nam. 79. versas finem, fol. 78. & quomodo debeat fieri requisitio, & quomodo vide infra d. quæst. 17. ampl. 16. nam. 50. & seqq. & an debeat fieri in actis vide supra hac eadem. quæst. sub num. 181. vers.

imo quod si stat. artic. 9.

- 381 **DECLARA II.** ut ista limitatio, scilicet las canonum sit seruandum in Curia Romana, & in quolibet foro ecclesiastico, & in omnibus iuris subiectis ecclesiæ, prout declarant lib. prex. ed. cap. 2. nu. 691. & seqq. ubi videas.

**ABSOLVTIS** limitationibus, quibus profectus sum casus, in quibus instantia est perpetua, & ideo datur vltima triennium, & biennium: Nunc sequentibus declaratio nibus prosequar casus, in quibus instantia est vltimo triennio, & biennio.

- 382 **DECLARA I.** ergo eandem conclusi onem, positam supra num. 241. ut non habeat locum, quando instantia est breuiata, per statutu, vel rescriptu principis, ut puta quia princeps committit causam finitè infra tres menses, Maran. in suo spec. par. 5. in verbo: & omnia fiant durante instantia. limit. 4. om. 17. fol. 241. & quod instantia possit moderari, & breuiari per statutu, præsupponunt de plano Doctores, citati infranum. 288. in illo articulo, an sententia lata post lapsum instantiam statutam, sit valida, & in plerisque locis exant eiusmodi statuta, quæ instantiam in iis communis abbreviant, & omnino seruanda sunt, ut scribit Odd. tract. de rescript. in integr. q. 67. art. 1. num. 9. & quod communiter contingat, instantiam in iis communis abbreviari per statutu, testantur etiam Mar. Socci. in cap. venerabilis. art. 16. sub num. 39. in fine, vers. secundum casu de iudic. inter tract. d. i. c. tom. 3. par. 1. fol. 99. & quod instantia, præfixa à iure communi, hodie communiter per statutu terrarum, ac constitutiones locales aliterent, testatur Vant. tract. nullit. rubr. de nullit. ex def. iurisdic. & vide dec. cum. 117. in fine, vers. & quoniam. tom. 4. fol. 390. & demum quod vbiq; communiter statuta limitent instantiam causarum vsque ad duos, vel tres menses, testatur Ias. in l. 1. de i. proferendum. sub num. 23. limit. 5. C. de iudic.

Nā hic in Vibe ex dispositione statutoru Vrbis lib. 1. cap. 81. omnes cause ciuiles, etiam execrutorie, & summarie, in Curia Capitolina ventres, infra bienniu à die litis contestationis, seu pro contestata habitæ cōputandū terminari debent, quo triennio elapso, instantia perit, & actor condemnatur in expensis, & iudex in portatu viginti quinque aureorum, & nihilominus iudex ad instantiam rei reuocetur causam expedire, de quo statuto

Sc 3 men-

mentionem etiam feci lib. preed. cap. 2. num. 710.

183. Instantia compromissi quantum daret in Urbe ex dispositione statutorum dixi eod. lib. preed. cap. 1. num. 688.

Quantum daret in Regno Neapol. ex dispositione pragmatice dixi eod. cap. 1. num. 689.

184. In Civitate Lucensi instantia in causis criminalibus durat per duos menses, ut rescripte supra sub num. 174. vers. statuta etiam. Et in territorio, statum Lucensi durat per quadraginta dies, sed postquam illustriss. Antistiti. propagare visque ad alios viginti dies, & sic ad duos menses, ut patet ex additionibus ad statuta Lucensia, lib. 4. cap. 1. fol. 11.

Et iste instantie dierum sexaginta in ipsa Civitate, & dierum quadraginta in Comitatu extra Civitatem servantur, quando reus est in fortis Curie, seu comparet, & negat inquisitionem.

185. Sed quando reus est contumax, tunc instantia videtur restringi ad dies viginti octo, seu ad summum ad dies triginta quatuor: nam, aperta via ad inquirendum ex querela, seu alijs indicijis sufficientibus ad formandam inquisitionem, tenetur Prætor, seu alius iudex criminalis in Civitate Lucensi formare inquisitionem infra quatuor dies ex dispositione statutorum lib. 4. cap. 1. vel infra decem dies iuxta dispositionem decretorum additionum ad dictum lib. 4. malefic. cap. 1.loquentem de processibus forquandis in iudiciis criminalibus territorij Lucensij: qua inquisitione formata, citari debet reus inquisitus duobus vicibus, & utraque vice eodem termino non minori trium dierum ad comparandum, & se excusandum, ut disponunt eod. lib. 4. cap. 19. & cap. 20. in his sex diebus, & visis citationum relationibus, ponitur in primo banco cum termino octidierum ad comparandum, & se defendendum &c. & elapsis octo diebus, habetur pro vero contumace, & pro confesso, ut in d. cap. 20. & tenetur iudex infra alios decem dies immediate sequentes proferre sententiam, ad bancam iuris, prout de sententia proferenda disponunt eadem stat. lib. 4. cap. 21. & de termino decem dierum dispositio decretum additionale ad dictum cap. 20. lib. 4. reo sic condemnato, debet iudex eundem expectare sex diebus integris à die latæ sententie computandis, & si comparuerit, debet audiri, & totum tempus, quo steterit con-

tumax in primo, seu secundo banco deinde bi debet de tempore instantie duorum mensium, quod si infra duos sex dies non comparuerit, sententia transit in rem iudicatam, ut disponunt eadem statuta d. cap. 21. lib. 4.

186. Similiter restringitur, quando reus comparet, & fatetur delictum, quia tunc, assignatis octo diebus post confessionem secundum quod disponunt statuta eod. lib. 4. cap. 39. non debent iudices expectare, prout expectabant, finem instantie ad ferendam sententiam, sed debent eam proferre infra sex dies immediate sequentes ex dispositione decreti additionalis ad d. cap. 39. lib. 4.

187. Statuta illa, seu verba eorum additionalia decreta habent etiam in quibusdam casibus criminalibus breviores instantias; nam in causis passivorum, aliorumque instrumentorum ad insertendos columbos instantia est dierum quindecim ex dispositione decretorum additionum ad cap. 189. lib. 4. statutorum fol. 79. & ex forma statutorum fundaci, lib. 3. cap. 6. in fine, fol. 112. est dierum vintiquinque.

In causa impediti sequestri instantia durat per quatuor dies ex dispositione dictorum decretorum additionum ad cap. 116. lib. 4. statutorum fol. 54. in fine, & 55.

In causa fracti sequestri instantia durat per quindecim dies ex dispositione eorundem decretorum ad cap. 116. lib. 4. fol. 56. & 57.

Verum decreta præfata additionalia, sunt sepe ad tempus, quod est notatum in eorum margine.

In causis damnorum datorum instantia, durat centum diebus continuis, cap. 179. lib. 4. statutorum.

In Abbazia Subiaccensi quanta sit instantia ex dispositione statutorum dixi lib. preed. cap. 2. num. 711. & hic supra limit. 4. vers. infero. num. 274.

188. SVBDECLARA I. hanc declarationem, ut in his instantiis, quæ vel à statuto, vel à lege ipsa in aliquo particulari casu breviores præfiguntur ea, quæ est generaliter præfixa in omnibus casibus à l. 1. properandum. C. de iudic. sine multum consideranda verba statuti, seu legis: quia tempus potest præfigi parti, potest præfigi cause, potest præfigi iudici, & potest præfigi actioni iuxta longam declarationem, quam faciunt Bar. in d. l. properandum. num. 6. vers. quæro

quæro quid si sententia. Bal. num. 6. ibi. modo quæro quid si statutum. & Salyc. sub nu. 3. ibi. ideo & notabiliter attende. & ego eorum vestigia sequutus complexus sum infra num. 341. & seqq. & sub breuissimis distinctione lib. preced. cap. 2. num. 709. & 712. & quando instantia est præfixa cautæ, seu si sententia lata post iustitiam est nulla, secus si est præfixa iudici, quia est valida, dummodo sit lata intra instantiam iuris communis, ut retuli, & sequutus sum d. cap. 2. num. 709. & seqq. & infra differentia 4. num. 353.

Quomodo cognosci possit, an instantia sit præfixa iudici, vel instantia iuratum, quando ex verbis legis, seu statuti clare non apparet, & quid in dubio præsumendum sit, vide infra num. 356. verificata ad.

289. **SVBDECLARA IL** vi prædicta statuta, quæ dunt præfixum instantiam iudici imponunt ei penam, si non expediuerit causam infra illum terminum statutum, non habeant locum, nisi penam fuerit iustitia à parte cum protestatione contra iudicem, Par. de Put. tract. de syndic. in verbo. an & quando, num. 3. & 4. tom. 7. fol. 240. & in verbo. negligentia. num. 3. & 4. fol. 286. & quod statutum non habeat locum, nisi iudex fuerit requisitus, scribunt Franch. in cap. 8. ex ratione. in suis verbis, de appell. Felyn. in cap. 11. significauerunt. sub num. 4. ibi. bene facis, de excepti, & in cap. penult. venerabilis. num. 20. vel. & nota quod iudex, de iudic. l. 1. in. properandū. num. 15. vel. si tamen statutum. C. de iudic. & Rip. in l. ult. num. 6. & 7. vel. quarto infertur. ff. de damn. infec. & cōmunitet. omnes in diversis locis scribit, quod statutum, mandans iudici, quod teneatur determinare iures intra certum tempus sub tanta pena, intelligitur, si fuerit requisitus, ut licet cognoscere ex pluribus ad id cumulatis per Alio. in prax. iudic. §. 2. cap. 17. num. 1. & 2. fol. 33. & pro hac sub declaratione, vide etiam, quæ scripsi lib. preced. cap. 1. num. 39.

290. **SVBDECLARA IIL** vi quamvis iudex requisitus etiam cum protestatione non determinauerit causam, tamen non incurrit penam sequentibus casibus.

Primus casus est, quando iudex ex iusta, & necessaria causa, concernenti eius personam impeditus non potuit causam expedire, ut puta, quia fuerit infirmus, vel ex necessa-

ria causa fuerit abfens, & generaliter loquendo de quolibet impedimento, scribit Franc. Arret. in cap. penult. venerabilis. sub num. 8. ibi. adverte tamen quia licet, de iudic. l. 1. in. quia moueo. est, quia, quod de iure non tenet, neque penam vinculo alligari, Rot. Joan. Dilect. & alij, quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 57. sub nota. 6. sed præceptum factum à statuto, quod iudex impeditus faciat, quod facere non potest propter impedimentum, non tenet, & est ipso iure nulla, quia obligat, & continet impossibilia, Papien. & Neuz. quos retuli, & sequutus sum d. cap. 57. num. 6. & quæ impossibilia sunt sine de facto, sine de iure nullatenus attenduntur, Abb. & Jacob. de Zocb. quos retuli. & sequutus sum eod. cap. 57. nu. 6. Ratio eui est, quia statuta puniunt negligentiam iudicis, iudex, qui est impeditus, non dicitur negligens: ego non punitor, & ideo Pat. de Put. tract. de synd. in verbo. negligentia intra quantum tempus, num. 6. tom. 7. fol. 286. dicit, quod iudex non dicitur negligens, seu non stat per iudicem, quando est impeditus multitudine causarum, ut in causa principis, subdens sub num. 7. & 8. quod per ista poteris facere iudici in l. iudicatu.

291. Secundus casus est, quando fuit impeditus facto partium, ut puta, quia sepius appellauerint ab interlocutoris, quo casu instantiam suspendi retuli, & sequutus sum infra sub nu. 316. verificata firmata. & quod impeditio ex facto adversarii non currit fatalia, retuli, & sequutus sum supra nu. 61. & seqq. art. 3. cap. 2. & quod actioni impeditio ex facto rei non currit instantia, retuli & sequutus sum ex eodem opin. infra num. 316. vel. tamen, in secunda differentia. Igu ut durante instantia non efficiat locus penæ. Et quod instantia non currit, si testes accusentur de falso, infert, & sequitur Casald. tract. de synd. nu. 46. in fine, tom. 7. fol. 353. & quod capitaneus, qui teneat sub potestate intra quinquaginta dies continuos causas criminales terminare, non incurrit penam, si accusatus de homicidio testes intra eisdem quinquaginta dies accusaverit de falso, & ista falsitatis querela non appareat calumniosa, refert, & loqui videtur Pat. de Put. tract. de synd. in verbo. dicitur constitutio principis. in princ. tom. 7. fol. 270. & tenet aperte Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 23. sub num. 45. verificata quæro circa prædicta. de iudic. in-

et. tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 100. vbi hoc limitat, nisi remaneat sufficiens numerus testium ad eum condemnandum, & quod instantiū trium mensium præfixa causæ non se extendat ad eam causam, in qua per se tota dilatio ad examinandos testes vitamariños, seu existentes in longissimis partibus, quia, durante dilacione, non currit illa instantia, retub, & sequutus sum lib. preced. cap. 3. num. 101. & 102. vbi declarauit, & de- mum, quod vbi iudex non fuit in culpa, non expediendo processum, non debet esse in poena, & excusetur iudex, qui non potuit causam expedire intra tempus statutum, effert, & sequitur Catal. n. 28. de synd. num. 49. d. tom. 7. fol. 353. & quando iudex excusetur, non potuit expedire causam, vide. Par. de Pur. d. tract. de synd. in verbo, un si partes fuerint impeditæ, num. 1. & seqq. & in verbo, iudex qui tenetur. sub num. 2. fol. 171.

392. Quia tamen non expedit iudici disputare in syndicato de istis impedimentis, & excusationibus, dantur multe cautelæ, vt se liberet ab istis vexationibus.

Prima cautela est, vt iudex, videns breuitatem instantiæ, perscquat amico, cum extru- minos ad producendum positiones, ad articu- landum, probandum, & ad instrumenta producendum, & excipiendum, replicandum, & similia, ne cuius terminis iudicij, infra quæ insisteri debet, penite, Bal. io l. 11. prope- randum, num. 2. versin rectu. Salyc. sub no. 1. ibi item ex verbo, Alex. nu. 6. vers. item nota ex textu. & l. 1. no. 8. num. 14. C. de iudic. & in nostris terminis Catal. tract. de synd. nu. 46. tom. 7. fol. 353. Amod. eod. tract. in verbo, inchoata & formata fuit. num. 183. fol. 344. & Pat. de Pur. eod. tract. in verbo, iudex qui tenetur, num. 1. vers. & isto casu propter breuitatem, fol. 171.

393. Secunda cautela est, vt iudex dicat in sententiæ, *absolue absolueendum, & condemnandum*. Item, vt ex Butr. refert Bal. io l. 1. et. cum iudex. num. 6. vers. quæro quid si iudex non potuit examinare. C. de senten. & interloc. omn. iudicij. dicit, *absolue reum, si ex probationibus factis apparuit absolueendum, & condemnandum, si apparet condemnandum*, & ex Butr. refert, & sequitur Ant. de Butr. in cap. penult. sub num. 11. ibi. vbi auctori iudicij imponitur. Abb. sub num. 10. vers. item nota aliud singulare. & Felyn. num. 1. vers. signa cautelam, de su-

dic. l. 1. in l. et. prope randum, nu. 16. vers. si non, ibi. nota etiam in marcia. C. de iudic. Catal. d. tract. de syndic. num. 89. vers. ad- de si statim. tom. 7. fol. 353. & Affin. in prax. iudic. §. 2. cap. 17. sub num. 4. & 5. fol. 331.

Vel secundum eundem Butr. posset iudex addege in sententiæ, *absolue reum, & ex probationibus factis & faciendis*. Et, quod tamen impugnat Bal. vbi supra, dicens, hoc esse falsum, & ex Bal. refert, & sequitur Felyn. vbi supra.

394. Tertia cautela est, vt iudex absolue reum ab obseruatione iudicij, adiecta causâ, quia sibi de incitis causâ non liquet, vt refert, & sequitur cum declaratione Felyn. d. cap. venerabilis, sub num. 21. vers. datus & alia. de iudic. hancq; negatiuâ, quod sibi de causâ incitis non liquet, debet iuramento proprio iusseret, Catal. d. tract. de synd. num. 89. in fine, & Pat. de Pur. eod. tract. in verbo, dicitur constitutio principis, sub num. 1. eod. tom. 7. fol. 170. & Affin. d. cap. 17. sub num. 5.

395. Quarta cautela (supposito statuto, quod non soluent decimam non debeat additi in causâ, & sententiæ, quæ pro eo ferretur, non valeat, & eueniat casus, vt tens decimam, non soluerit, & actor in causâ nihil probauit, & instantia labatur, & iudex sub pena teneatur sententiam proferri) isto casu, cum iudex non possit condemnare reum, quia actor non probauit, neque possit absolue re, qui decimam non soluit, Bal. conf. 121. statuto cauetur quod non solui ns. num. 4. vers. ad horum intelligenciam, lib. 3. præmissis eleganti disputacione in causâ appellacionis à sententiæ, quæ iudex condemnauerat reum, dicit, quod iudex, coram quo veniunt prima causa, debet absolue re eum de facto, cum de iure non possit, vel debet pronuntiare, se propterea pro actore pronuntiare non posse, quia non probauit, neque pro reo, quia non soluit decimam, & per hanc pronuntiationem, inquit, iudex euadet penam statuti, hancq; cautelam ex Bal. refert, & sequitur Affin. in prax. iudic. §. 2. cap. 17. sub num. 21. vers. non est etiam. & num. 23. & seqq. fol. 34.

Altas cautelas recenset Felyn. quim poteris videre in d. cap. penult. venerabilis, sub num. 21. de iudic.

Neque obstat, si diceres, sententias, vt in dictis cautellis latus, esse nullas, & paria esse, nullatenus aliquid fieri, vel vlliter fieri, &



consequenter iudex, qui nulliter pronun-  
tias, non excusatur a pena.

296 Quia respondes, quod datus, & non con-  
cesso, quod sententia in aliquo casu esset  
nulla, tamen dico, quod sententia quavis  
sit nulla excusat a lapsu fiscalium, vi tennio-  
Roe. de qua Pat. decis. 374. in vna queritur  
num. 1. & seqq. libia. Ergo excusat etiam a  
lapsu prime instantie.

297 Quinta cautela est, vi iudex pronuntiet,  
prout in cedula, quia talis sententia est va-  
lida, vi scribit Bal. in l. 1. C. de senten. ex  
breuit. recte, quem reuelli, & sequutus sum  
infra q. 17. dist. 22. num. 43. verū. hec pra-  
xis, & supra q. 12. num. 38. verū. declaratio  
& ubi ex forma statuti tenetur pronuntiare  
secundum consilium sapientis, & illa die se-  
bi traditum non sit consilium, poterit pro-  
nuntiare hoc modo: *proventus secundum  
consilium firmiter*; Bal. in l. 1. cum iu-  
dex. num. 5. verū. quanto quid si iudex peti  
formam statuti, C. de senten. & inter. omni-  
lud. & Maran. in suo spec. par. 5. princ. in  
verbo. & omnia sunt dei ante instantia,  
limit. 18. sub num. 41. fol. 243. quoniam refert  
etiam Afer. in praes. iudic. S. a. cap. 18. num.  
24. in fine, & num. 15. fol. 25.

298 DECLARATIO. eandem conclusio-  
nem, posui iam supra num. 247. vi non proce-  
dat, quando instantia est de paruum com-  
muni consensu breuiata, quia tunc debet  
terminari intra illud tempus, quod partes  
conuenerunt, quia partes possunt breuiare  
tempus instantie, quia hoc casu pactum est  
consensum publice visitari, & non contra  
publicam visitari, Alexan. l. a. propterandis;  
num. 18. verū. verum autem instantia possit  
abbreviari, & fac. sub num. 13. verū. quando  
limita quod licet. C. de iudic. Felym. in cap.  
penult. venerabilis. declarat. 4. num. 12. in  
fine, de iudic. Maran. in suo spec. par. 5. in  
verbo. & omnia sunt durante instantia. li-  
mit. 8. num. 2. fol. 242.

299 DECLARATIO. III. ne non procedat  
in causis syndicatorum officialium, quia in eis  
instantia durat quinquaginta dies l. 1. C. de  
omnes iudices tam ciuiles quam militares.  
& l. 3. consiliorum, C. de assen. de 5. necessita-  
te. Auth. vt iud. sine quoque suffrag. Bal. de  
Petrific. tract. de synd. num. 24. q. 3. tom. 7. fol.  
225. Par. de Pat. eod. tract. de synd. in ver-  
bo. de modo videndum est. tom. 7. fol. 237.  
& Mar. Socco. in cap. venerabilis. sub num.  
22. fallen. 71. de iudic. inter tract. diuers.

rom. 3. par. 1. fol. 99. Quorum quinquaginta  
dierum originem dantur ad querendum  
& aliqui viginti ad sententiam causam syn-  
dicatus, secundum Pat. de Pat. in d. verbo.  
& modo videndum est. num. 1. fol. 237. vel  
quinguentum ad querendum, & alij ven-  
ginti ad sententiam, vt scribit Bal. vbi supra,  
& videtur probari ex d. l. 1. C. de omnes iu-  
dices, & de syndicatores, quē intra hos  
viginti dies non terminant, pronuntiet de  
libris autē, vi disponit textus in d. l. 1. verū  
sibi C. vt omnes iudices tam ciuiles, quam  
criminales. & hunc terminum syndicatores  
neque augere, neque minuire possunt, Pat.  
de Pat. d. tract. de synd. in verbo. & modo  
videndum est. num. 2. tom. 7. fol. 237. etiam  
de consensu prout, Catald. eod. tract. nu.  
25. in fine, fol. 354.

Ceterum in plectis, locis italibus, & forsan  
in omnibus statuta breuiorem praefigunt in-  
stantiam, in qua qualis praefigi debeat in Vrbe  
ad syndicos iudices capitulinos habes in  
lib. 1. cap. 13. & 14. sed nullatenus syndi-  
catorum, vt dixi infra q. 19. rem. 4. num. 4. &  
& seqq. in Regno Neap. quia instantia  
praefigatur, scribit Pat. de Pat. tract. de synd.  
in verbo. & modo videndum est. sub num. 2.  
tom. 7. fol. 237. in statu ecclesiastico habes  
ex constitutione Piacena lib. 2. cap. 40. In Ci-  
uitate Lucet habes ex capitulis Rotē c. vlt.

Et in multis locis praefigunt terminus ad  
querendum arbitrio syndicatorum actus,  
quod officiales sunt in officiis aliquando  
anno, aliquando biennio, & triennio, & al-  
quando plus ad arbitrium Principis, Pat. de  
Pat. vbi supra.

300 Finito, ergo officio iudicis, debet iudex  
stare in syndicato toto tempore praedicto,  
& syndicator debet de iure communi a Prae-  
fecto praetorio, & Episcopo, 5. necessitatem  
Auth. vt iud. sine quoque suffrag. Bal. de  
Petrific. tract. de synd. num. 17. tom. 7. fol.  
225. Ang. de Petrific. eod. tract. nu. 1. fol. 226.  
August. Dulcer. eod. tract. num. 23. tom. 7.  
char. penult. & Pat. de Pat. eod. tract. in ver-  
bo. suspensio an syndicatores. sub num. 1. fol.  
313. dicens, quod de iure communi syndica-  
tores sunt Praefectus praetorio, & Episcopus,  
seu Virarius, vel successor in officio.

Verum de consuetudine, & ex dispositio-  
ne statutorum alij, quam isti, eliguntur syn-  
dicatores, maxime, quia hunc Praefectum  
praetorio in Vrbe non habemus, & iurisdic-  
tio Episcopi ad syndicandum non est in  
vlt.

ysu August. Dulcer, ubi supra, & quod iurisdictio Episcopi recessit in hoc ab iustitiatu etiam Bal. de Perus. d. 12. de syndio, sub num. 27. fol. 225. & ubi à statuto, vel consuetudine non est prouisum, successor in officio est syndicator, Bal. de Perus. d. 12. de syndio, num. 18. & 19. fol. 225. vel quilibet Praefes Prouinciae, August. Dulci, ubi supra sub num. 13, sed qui hodie habeantur loco Praefidis pratorio vide infra q. 16. lib. 1. de num. 3.

301. **DECLARA IV.** vt non procedat in causa naufragij, quia debet terminari infra biennium l. penult. de subneffis. C. de naufrag. lib. 1. Marian. Soccr. in cap. venerabilis. sub num. 22. fullen. 20. de iudic. inter tract. diversorum tom. 3. pag. 1. fol. 97.

302. **DECLARA V.** vt non procedat in causa diffinitionum, quae agitur inter credi- tores, quia eius instantia est trium mensium iuxta praesentes, & quod absentes citia mō- res est sex mensium, & quod absentes vltia mōtes est novem mensium ex bulla 84. Ph IV. reformatio signaturae iustitiae in bulla- rio fol. 774.

303. **SECUNDA** differentia est, quod non omnino eisdem impedimentis, quibus retardatur cursus fatalium, videtur retardari cursus primae instantiae: in illa distinctio impedimentorum, quam in fatalibus retuli, & sequutus sum supra num. 44. art. 2. in prima instantia, videtur omnino cessare, quia in prima instantia impeditio curis omnino capus irreparabiliter, vt scribunt Felin. in cap. penult. venerabilis, in 1. conclus. num. 4. de iudic. & in omnibus casibus Soccr. conf. 31. prosequendo ordinem, num. 9. & 10. vers. & similes. & num. seq. lib. 1. Capic. decis. 11. in causa fedelici, num. 24. in fine, vers. secundo respondeatur, & num. 15. & 16. & ratio differentiae est, quia, vt loquedo de impedi- mento procedente ex facto iudicis, conside- rat Cyn. in auth. item si appellatione, q. 2. num. 2. C. de tempor. & repat. appell. fol. 471. & post eum Paul. de Cast. in arch. si tamen, C. eod. Ign. in l. 3. §. eleganter, sum. 85. & ad senatus, syllab. & Affa. in prax. iudic. §. 6. cap. 6. num. 5. appellans per lap- sum fatalium perdit ius suum, ex quo sen- tentia lata transit in rem iudicatam, & ideo impedimentum debet fatalibus retardare, cursus fatalium: at lapsus primae instantiae non tollit ius partis, sed solum perit instan- tia, & ideo difficilior debet impedimentum

retardare eius cursum, & consequenter vbi- deur indistincte concludendum, quod tem- pus impedimenti nunquam subducatur de tempore instantiae.

Conspicillam secundam differentiam fa- ci, quia Boer. dec. 247. nunc ab iustitia num. 13. & 14. vers. & circa vltimam, & Affa. in prax. iudic. §. 6. cap. 6. num. 4. & in cap. 7. & alij alibi, dum disputant, an tempus in- stantiae curat ei, qui est impeditus, promi- scue citari iura, & Doct. loquentes de cursu fatalium.

304. **RETENTA** differentia, discuro sem casus impedimenti, vt appareat, veritas huius secundae differentiae.

Primas casus est, quando actor impeditur ex facto proprio, id est, cōcemente suam per- sonam, vt puta propter iniuriatorem, carcerationem, & similia.

Secundus casus est, quando impeditur ex facto aduersarij, puta propter eius cauilla- tiones, & subterfugia.

Tertius quādo impeditur ex facto mixto vt in sequuta quia fecerat compromissum.

Quartus quā impeditur ex facto iudicis.

Quintus quādo impeditur ex facto reo- rij, puta procuratoris, vel dec.

Sextus quādo impeditur per casus for- tuitos, puta propter discrimina viarum, prop- ter vim venientium, & similia.

**CAPIT** primum casum: quando im- pedimentum processu ex facto actoris, id est, prosequitis causis, & cōcludo, q. licet appella- tis impeditus in primo fatali habeat ipso iure secundū sine ministerio, & citationis in in- tegrum, vel ipso iure nō curat secundum va- rios casus impedimenti, iuxta ea, quae scripsi supra num. 44. & seq. art. 3. & al. 1.

Tamen in prima instantia tempus currit, sed datur restitutio, Abb. in c. penult. vene- rabilis. sub num. 9. versus finem, ibi, si vero fiat per eum, & Marian. Soccr. art. 23. sub no. 44. vers. circa primum. de iudic. idem Soccr. d. conf. 31. num. 10. vers. & sorditer. lib. 1. & Capic. d. decis. 11. num. 15. & in hanc con- clusionem potest etiam allegari Felin. in d. cap. penult. venerabilis. conclus. 1. nu. 4. de iudic. dum scribit indistincte, q. impedito cur- rit irreparabiliter tempus in prima instantia, & de opini. cōmuni testatur Abb. ubi supra.

Ratio differentiae est, quia ex lapsu fatalium appellans amittit ius, secus est ex lapsu instantiae, quia periret solum actio, vt res- lo, & sequutus sum supra num. praed. & in

fra num. 322. in fine, versic. ratio.

Imò fatalis, & prima instantia in hoc non videtur deferre, quia tempora fatalia sunt breviora, & tamen, lapsu secundo anno, tertius non datur, nisi per viam restitutionis in integrum iuxta ea, quae scripti supra sub num. 27. & 28. art. 2.

Ergo, si in fatalibus, in quibus tempus est brevius, & agitur de maiori praesudicio, currit tempus secundi anni, & fortiori debet currere in prima instantia.

Contra hanc conclusionem faciente multa; quod enim actori impeditur infinitate, vel carceratione non currit tempus instantiae, suadet ex totius.

Primo, ex regula generali; quia non valent agere non currit praescriptio, Balb. & Rot. divers. quos retuli, & sequitur sum lib. praeced. cap. 3. num. 95. in fine; sed is, qui citi impeditur infinitate, aut alia simili causa, non valet agere, & prosequi: ergo non debet ei currere instantia, ut pignoralis, quae est in effectu praescriptio quaedam.

Secundo, quia lex dicit, melius esse in tempore occurrere, quam post, cursum vendicare; sed omnes admittunt, dari isto casu restitutionem in integrum aduersus ipsum instantiae: ergo opportunius provideret lex, si statueret tempus non currere.

Tertio, quia non est absolute verum, quod tempus currit, inreparabiliter in quolibet casu impedimenti, ut patet ex his, quae scripti infra num. 316. & seqq.

305 **RETENTA**, conclusione, quae communiter tenetur.

**EXTENDE** eam, ut procedat non solum in casu, quo est legitime impeditus, sed et in isto casu loquuntur Abb. in d. cap. venerabilis. sub num. 9. & Mar. Soc. sub num. 44. vers. circa primum. de iudic. sed etiam quando non fuit legitime impeditus, quia adhuc daretur ei restitutio in integrum, resecus tunc ex his, ut in casibus restrictionis.

306 **RESTRINGE** l. declarando eandem, ut impedito detur testis usque in integrum aduersus ipsum instantiae, resecus tamen expensis, argumento textus in l. 1. de proferandis. §. si nunc alterutra, & l. 3. §. cunctius. C. de iudic. Afm. in prax. iudic. §. 1. cap. 16. num. 9. in fine, & num. 10. fol. 31. & quod si adit negligentia petentis restitutionem instantiae, consuevit tunc Regia Curia eam concedere, resecus tamen expensis, ita quod aliter is agere non possit, testatur Andr. de

licet. quem referunt, & sequitur Boer. de c. 147. nunc ad secundam. sub num. 11. versic. ubi fuit. & Gram. de c. 69. in causa nobilis canoll. sub num. 3. & quod si currit instantia per negligentiam partis, tunc non restituitur, nisi tractis expensis, disponit prag. Regn. Neapol. instantia. rubr. de instantia non restituenda §. c. fol. 424. quam etiam carat, hoc idem discendo, Maran. in suo spec. par. 5. in verbo, & omnia sunt durante instantia. limit. 21. nu. 31. & quod, perempta instantia, solet actor adire Regem, vel sacrum Regium Consilium, ut auctoritate regia infunderet spiritum, refert, & sequitur Maran. eadem limit. 21. num. 32. fol. 243. & quod Princeps, quando concedit peccatis instantiae prorogationem, pars, quae illam obtinet, tenetur parti ad expensas, refert, & sequitur Cabalin. ad consuet. Marchie lib. 6. cap. 1. num. 9.

307 Ratio est, quia, perempta instantia, iudex debet ad eam condemnare ad expensas, quia licet sit perempta instantia, tamen remanet iudex, quantum ad condemnationem expensarum, Bar. in d. l. proferendum. §. illo proculdubio. in fine num. 4. & Bal. q. 2. sub num. 4. C. de iudic. Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 23. sub num. 44. versic. circa primum, de iudic. in tract. divers. tom. 3. par. 1. fol. 100. & art. 30. sub num. 59. fol. 101. Maran. d. par. 5. num. 47. in fine fol. 245.

Ratio rationis est, quia, perempta instantia, reus absolute ab observatione iudicii, ut refert, & sequitur Afm. in prax. iudic. §. 32. cap. 1. ampl. 17. num. 1. fol. 198. & reo absolute ab observatione iudicii propter peremptam instantiam, si actor vult deus agere, cogitur in primis rescire expensas, Maran. & Granar. quos retuli, & sequitur sum lib. 1. cap. 94. num. 3. in fine.

308 Confirmamus existimare hanc restrictionem, quia contumax non auditur, nisi resecus expensis, d. l. 1. §. cunctius. & ibi pulchre examinet Isf. C. de iudic. & Carau. super r. 298. nu. 2. idque procedit etiam si habuisset instantiam causam litigandam, quia in contumacia non potest includi iusta causa litigandi, Salyc. in d. l. proferendum. §. si nunc alterutra. sub num. 37. Alex. non §. Isf. limit. 3. sub num. 7. C. de iudic. & Couar. pract. qq. cap. 27. sub num. 3. versic. idem erit. sed actor, qui est negligens in prosequendo causam, dicitur quodammodo contumax in non prosequendo.

Con-

Contra hanc restitutionem, dum in ea dicimus, dari restitutionem etiam si culpa, aut negligenda actoris lapsus sit instantia, tenet Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 23. sub uu. 44. vers. circa primum. de iudic. in c. tract. diuersi. tom. 3. par. 7. fol. 99. dicens, quod ei non datur restitutio, sed condemnatur in expensis.

- 309 Contra eandem restitutionem in eo, quod dicimus, dari restitutionem in integrum, resecis expensis, oppono, quia actor, resecis expensis, potest ipso iure sine ope restitutionis denovo agere, quia contumax auditur, resecis expensis. d. l. sancimus. C. de iudic.

Respondet huic oppositioni, quod restitutio est necessaria ad hoc, ut emaneant acta, quia licet actor possit audiri etiam sine restitutione in integrum, quando resecis expensis, tamen debet denovo relinere omnia acta ordinatoria, ut scilicet infra, quod non etiam, si fuerit restitutus in integrum.

- 310 **RETENTIA** ergo restrictio de restituendis expensis, quando conceditur restitutio.

**EXTENDE** eandem restitutionem de restituendis expensis, ut procedat, etiam si Princeps, puta sacrum Consilium Neapol. insultaret, nulla facta mentione de expensis, quia tunc posset prius uideri opponere, quod non audiat, nisi resecis expensis, quia privilegium, seu respectum Principis debet intelligi sine praedictio tertij. Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. Inuit. 12. uu. 33. fol. 243.

- 311 **DECLARA** eandem restrictionem, ut procedat, quando peremptio instantie causatur à negligentia actoris, quia tunc is non restituitur, nisi in primis restituat expensas, & ita loquimur expresse multi ex citatis in restitutione. num. 306. & in his terminis procedit etiam extensio posita supra, & ex processu debet cognosci, an fuerit causata ex eius negligentia. Maran. d. par. 5. sub nu. 33. fol. 243. & quod ubi allegatur aliqua causa colorata, ex qua penditur aliqua negligentia partis in prosequendo, vel in protestando, tunc concedatur insultatio eius restitutione expensarum, refert, & sequitur Maran. d. par. 5. num. 32. vers. finem.

Secus ergo si sit peccata sine negligentia actoris, quia tunc daretur ei restitutio in integrum absque restitutione expensarum, Gramm. decif. 69. in causa nobilis. sub num. 3. Boer. decif. 247. nunc ad secundam. num.

10. vers. & primo. in fine. Caball. ad coustie. Match. lib. 6. cap. 11. in ultimis verbis, & quod, si lapsus instantia processerit ex aliqua iusta causa, tunc restitutus non teneatur ad expensas, scribit etiam Maran. d. par. 5. Inuit. 12. uu. 33. in ultimis verbis fol. 243.

Ratio, quare non teneatur ad expensas, est, quia sicut is, qui citatus non comparuit eò, quia fuit impeditus sine sua culpa, & sic non videtur fuisse contumax, non tenetur ad expensas, si tunc etiam non teneatur ad poenam promissam suorum ope excepti omnis, quia fuit impeditus, ne sciret, lat. qui bene deducit, & probat in l. 13. sancimus. limit. u. sub num. 7. C. de iudic. ica etiam non debet posse condemnari ad expensas actoris, qui sine sui culpa fuit impeditus, ne posset prosequi causam.

Inò secundo aliquos sunt aliqui casus, seu aliqui impedimenta, in quibus actor non indiget restitutione, quia instantia non dicitur lapsa, de quibus casibus, & impedimentis scripsi infra num. 316. & seq.

- 312 **EXEMPLIFICATIO I.** hanc secundam partem huius declarationis, quando sunt plures iudices, qui habent simul votare, & de iudicare in causa, quia ista multitudo iudicum habet excusare actorem, ut non teneatur ad expensas, si peccata est instantia, & insultetur per Regem spiritus vitæ in causa, dummodo actor protestatus fuerit de isto impedimento. Affl. in constit. sepe contingit. num. 1. & 4. tubr. 68. lib. 1. quem refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiant durante instantia. num. 32. u. fine fol. 243.

- 313 **INTELLIGE** hanc exemplificationem, dum Affl. requirit protestationem, ut procedat secundum illam communem opinionem, quæ requirit protestationem impedimenti, ne currant fatalia, quam communem nos supra sub uum. 181. vers. opinionem negatam, sequetur non sumus.

- 314 **EXEMPLIFICATIO II.** quando actor fuisset impeditus à iudice, seu factio iudicis, quia tunc actor restitueretur, etiam non resecis expensis, Boc. decif. 247. nunc ad secundam. num. 10. vers. & primo, vers. finem, & Gramm. decif. 69. in causa uobilis carolæ. sub num. 3. de hac exemplificatione vide infra num. 314. cas. 4.

- 315 **EXEMPLIFICATIO III.** in impedimento infirmitatis, carcerationis, paupertatis, compromissi pendente, longioris dilationis

ationis petita, negligentis procuratoris, item si iudex uoluit, vel non potuit in causa procedere, item in casu fortuito contingente in litigare, sicut hæc omnia impedimenta considerat Afil. d. consil. exp. contingit. not. 2. num. 3. lib. 1. vel quia si effectus furiosus, ut hoc impedimentum considerat Marian. Socci. in cap. venerabilis. art. 13. sub num. 44. vers. circa primum, de iudic. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 1. fol. 99.

Confirmantur hæc secunda, & tertia explicatio, quia, quicquid sit de restitutione concedenda, vel non, iudex, absolviendo reum ab oblatione iudicij, non debet condemnare adorem in expensis, si sine eius culpa perijt instantia, sicut non debet iudicem condemnare reum in expensis, si neque eius culpa instantia perierit, scribit Mar. Socci. d. cap. venerabilis. artic. 30. sub num. 59. fol. 101.

Contra has secundam, & tertiam exemplificationem, quod enim in aliquo impedimento non detur restitutio, & in aliquo non sit necessaria, quia ipso iure non currit instantia, vide infra.

316 **CAPITULO** secundum causam quando impedimentum processit ex facto rei, puta propter eius subterfugium, & calliditatem: & obcludo, quod licet in fatalibus sit expeditum, quod tempus non currat per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra num. 61. & seqq. art. 3. cas. 2.

Tamen in tempore primæ instantiæ videtur extare opiniones, de quibus Abb. in cap. penult. venerabilis. sub num. 9. & post eum Mar. Socci. art. 23. sub num. 44. vers. circa primum. de iudic. earum tamen illa est communis, quod tempus non currat, quam retuli supra num. 66. vers. confirmatur. art. 3. cas. 2.

Confirmatur hæc communis opinio, quia si reus appellat à pluribus interlocutorijs habentibus vim dissolutoriam, & in eis succumbat, absurdum videretur, quod actori diligenti perieret instantia in sententia diffinitiva, cum totum illud tempus consumptum in disputatione incidentium, & emergentium culpa rei obueni detrahi debeat de termino instantiæ, lo. de Amic. consil. 139. non est opus in fine principij, ubi quibus statimibus & latius, ac melius Abb. in cap. penult. venerabilis. num. 10. vers. adductio. de iudic. dicens, quod si propter multas appellationes protrahatur lis ultra terminum præfixum in-

stantijs à iure communi, vel statuto, sententia potest ferri ultra terminum, Par. de Pat. tract. de synd. in verbo. dicit consiliarius. num. 4. tom. 7. fol. 170. dicens, quod si fuit appellatum à multis interlocutorijs, propter quod protelata fuerit instantia, poterit propter hoc impedimentum deinde pronunciaré, nisi fuerit inhibitum per superiorem, quia suspenditur instantia.

317 Et quod ideo si, pendente questione coram laico, excipitur per instrumentum estyfurarum, vel de defectu naturalium, siq. articulus ille incidens remittatur ad iudicem ecclesiasticum, qui inhibeat seculari, ut interim non procedat in negotio principali, siq. terminus instantiæ laborat, an equum finis illi articulus incidens, quod, inquam, isto casu possit iudex causam finire post terminum, scribunt Abb. ubi supra, Motan. in suo spec. par. 5. in verbo. & omnia fiunt durante instantia. limit. 6. num. 39. fol. 244. & Mandos. tract. de inhib. quæst. 50. tom. 5. fol. 95. & licet Capet. decis. 11. Jo. ca. 2. federici. nu. 14. in fine, & num. 15. in secunda responsione dicit contrarium, quod instantia currit, tamen bene loquitur Abb. & quod in incidentibus, & emergentibus post litem contestationem non requiratur litis contestatio, & in his emergentibus instantia sit perpetua, scribit Hier. Zann. tract. de diff. iur. civil. & canon. diff. 30. sub num. 46. & 47. tom. 1. fol. 201. & quod instantia suspendatur, scribit Afil. in prax. iudic. 5. 2. cap. 11. num. 1. & seqq. fol. 22.

Et quod propterea, si accusatus, & consultus per testes de homicidio accuset eosdem testes de falso, instantia causæ super homicidio interim non currat, retuli, & sequutus sum supra sub num. 191. vers. secundus casus.

318 Et quod, pendente lite super hæreditate, non currat tempus conficiendi inventarium, scribit Phanuz. tract. de invent. par. 1. nu. 14. tom. 2. par. 2. fol. 268. quod tamen declaratur non esse verum, si hæres adiit, & possidet hereditatem, quia tunc currit tempus conficiendi inventarium, Rol. a Vall. cod. tract. de inveni. par. 3. vers. queritur quo tempore. sub num. 5. ibi. intellige tamen. fol. 174. quem refert, & sequitur Monticuli. cod. tract. cap. 7. num. 6. fol. 212.

Et maxime procedit hæc confirmatio, quia etiam instantia interlocutoriæ habet triennium.

319 **DECLARA** I. hanc conclusionem esse veram, quando reus succumbit in exceptionibus.

320 **DECLARA** II. ut actor, qui videt, cavillationibus rei litem protrahi, & non posse expediri, & instare iam finem triennij, protestetur scripsi, instantiam labi facto, & culpa ipsius rei, & postea lapsa instantia, compareat, & petat, prononari instantiam peremptam facto, & culpa rei conueni, & faciat illum condemnari in expensis, Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 23. sub num. 44. vers. circa primum. ibi. auctor tamē quod optima sit cautela. de iudic. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 1. fol. 110. & quod iudex debeat condemnare in expensis cum, cuius culpa instantia perijt, siue sit actor, siue reus, declarat rursus idem Mar. Soc. eod. cap. venerabilis. versus finem. artic. 30. sub num. 59. fol. 101.

321 **SYBDECLARA** hanc declarationem habere locum, & praticari, quando teneremus illam opin. quod euiet instantia, sed actori daretur actio de dolo ad damna, & interesse contra eum, si aut, tenendo hanc opinionem, scribit Marian. Soc. sub d. num. 44. vers. circa primum.

322 **CAPITULO** tertium: quando impedimentum processit ex facto mixto vtriusque, puta quia fecerunt compromissum: & concludo, quod licet fatalium tempus non currat, secundum ea, quae retuli, & sequutus sum supra num. 103. art. 3. cap. 3.

Tamen tempus instantiae currit, Ias. in l. 1. t. perpendendum. num. 23. limit. 1. vers. tu aduerte. C. de iudic. Franch. in cap. 8. ex ratione. q. 2. num. 19. de appell. Felyn. in cap. penult. venerabilis. declar. 3. sub nu. 11. de iudic. Marian. in sun spec. par. 5. in verbo. & omnia sunt durante instantia. limit. 8. nu. 24. fol. 242. & par. 6. actu 1. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 237. vers. ego autem. & num. 338. fol. 494. Capie, decis. 11. in causa fedetet. in fine sub num. 7. & hanc esse vtiorem opinionem, cessatur, & sequitur Abb. in d. cap. venerabilis. sub num. 14. in additione, ibi, sed primū dictum. & hanc esse communem opin. testatur, & sequitur Salic. in d. l. properandū. sub num. 6. vers. quæro an per modum compromissi. C. de iudic. & quod tempus instantiae neque per compromissum prorogari possit, testantur Spec. in Andr. Rom. Lanfr. de Orian. & M. Aut. Blanc. quos retuli, &

sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 680. ubi etiam de communi opin.

Ratio differentiae est, quia perempta instantia, non petit actio, & remanet saluum ius iterum agendi, sed, peremptis fatalibus appellationibus, tantum est peremptum, quia sententia transit in rem iudicatam, Abb. Salic. Franch. Ias. & Maran. in locis supra proxime citatis, & quod perempta instantia, non pereat causaeque ius partis, sed possit actor de nouo causam incipere, & nouam instantiam fabricare, scribit, & sequitur esse commun. opin. Maran. in sun spec. par. 5. prin. in verbo. & omnia sunt durante instantia. num. 47. vers. quarto per inceptionem causae. fol. 245.

323 **DECLARA** extendendi hanc conclusionem, ut quatuor terminus, assignatus à iudice vtrique parti ad probandum, non currat, pendente compromisso, ut refert, & sequitur Franch. in d. cap. ex ratione. num. 26. vers. & adde praedicta, de appell. tamen currit instantia, quia tempus instantiae non retardatur compromisso; licet ille terminus sit assignatus intra tempus instantiae, alias aperiretur via eludendi dispositionem iuris.

**RESTRINGE** eandem conclusionem, ut non procedat, quando vna cum instantia periret etiam ius partis, quia tempus non curreret secundum ea, quae ex Bal. Mar. Soc. & Felyn. retuli, & sequutus sum seq. 3. diff. rest. 1. nu. 332.

324 **CAPITULO** quartum casum: quando impedimentū processit ex facto iudicis: & concludo, quod, & si in fatalibus variis circumferantur opinionum, & ea nobis probata sit, quod secundus annus concedatur ipsi iure, & ideo restitutio in integrum non sit necessaria iuxta ea, quae scripsi supra num. 122. & seqq. art. 3. cap. 4.

Tamen tempus instantiae currit quidem, secundum communem opinionem, quam sequor, & retuli supra num. 123. vers. confirmatur hae conclusio. art. 3. cap. 4. sed deus impedito restitutio in integrum, si impedimentum fuit iustum, ut sequor, & retuli supra sub num. 124. vers. secundo. & datur isto casu absque refectione expensarum, ut puta, quia iudex fuerit infirmus, vel ex necessitate absens, vel detentus multitudinem causarum, vel ob aliam similem istam causam impeditus, Maran. in sun spec. par. 5. in verbo. & omnia sunt durante instantia. limit. 11. vers. finem, sub num. 32. fol. 243. & quod

Et, quod datur restitutio, si iudex propter malitiam causam non potuit expedire causam, scribo Alex. in l. 1. t. prope amodū. S. siq. autem utraque. num. 3. C. de iudic. si-  
cut si non fuerit iustum, quia tunc non da-  
tur. ex quo tunc competi sibi recursus, seu  
actio contra iudicem in syndecatu, & ita in-  
tellegis Salyc. in d. l. prope amodū. sub num.  
47. cum sequitur opin. quod isto casu maiori  
non datur restitutio, & cum hac distin-  
ctione intelligat illam legis communem  
opin. quam refert, sed non sequitur Odd.  
trac. de restit. in iur. q. 67. art. 5. sub  
nu. 32. vers. in contrarium. dum ait, quod si  
posset dari recursus contra iudicem, nō da-  
retur restitutio in integrum, p. l. enim num.  
33. tenet, quod si uel posset dari recursus, siue  
non, indistincte datur restitutio in integrum.

325 Sed in Rega. Neap. ex dispositione prag-  
maticæ, instantia causa iube. de instantia  
non restituitur &c. fol. 424. Intellegitur ip-  
so iure restitutio instantia, dummodo actor  
prosecutus fuerit, & ideo non cogitur adire  
Regem, neque fieri Consiliū pro insufficia-  
tione, Maran. in suo spec. par. 5. in verbo. &  
omne sunt de ante iustitiā. 2. nu. 34. fol. 244.

326 **RESTRICTIO** declarando hanc con-  
clusionem, ut per iudicem stetit dicatur in  
Regno Neap. quādo processus fuit conclusus  
per duos menses ante triennium cum pe-  
titione, & protestatione deenerit debere ad  
expeditionem causæ, Maran. d. par. 5. sub nu.  
31. fol. 243.

Secus forsitan si processus stetisset penes  
cōsultorem, quia tunc, an interim curat in-  
stantia, disputant Maran. d. par. 5. dicit. 18.  
num. 41. fol. 244. & Alii. in prax. iudic. S. 2.  
cap. 1. t. num. 23. & seqq. fol. 23. quos potius  
videre.

**LIMITA** eandem communem con-  
clusionem, ut non procedat quando illis esset  
coram Principe, seu in eor. Conciatorio, quia  
ibi nunquam perit instantia, sed perpetuo  
durat, ut dixi supra num. 135. vers. confirma-  
tur. art. 3. cap. 4.

327 **CAPITULUM** quintum casum quando im-  
pedimentum processus ex factis tutoris & con-  
cludo, differentiam non esse inter fatalia, &  
primam instantiam, quia sicque currunt fata-  
lia, & datur actio ad interesse, contra tertium,  
& in subsidium daretur restitutio, ut notū,  
& sequitur sum supra num. 135, art. 3. cap.  
5. ita etiam dicimus, quando instantia per-  
tinet iudici, & culpa tertij, quia cum reser-

pus instantia, sed datur actio ad interesse  
contra tertium, si est solvendo, sin minus  
datur restitutio ad item, Glor. in Auth. ve  
spontalia largiat. S. hoc quoque sanc-  
tus. in verbo, preiudiciā. ibi. in causa verò  
principali. Abb. in cap. penult. venerabilis.  
sub nu. 9. vers. siue, & Marian. Soc. art.  
24. sub nu. 46. vers. circa primū ensum. ibi. si  
verò stetit. de iudic. inter 11 trac. divers. tom.  
3. par. 1. t. & quod si facti tutoris, curatōris,  
actoris, vel procuratoris pupilli, aut minoris  
petent instantia, non datur restitutio, nisi in  
subsidium, sed agitur contra iudicem, curatō-  
rem, actorem, procuratorem, vel fideiussorē,  
eoumque hæredes, sicque curat. & perat in-  
stantia, scribit Soc. d. vers. circa primam ca-  
sum, inter 11 trac. divers. tom. 3. par. 1. fol. 100.

Et isto casu, quando daretur restitutio,  
esset danda, etiam non tescetur expensis.

329 **CAPITULUM** sextum casum quando impe-  
dimentum processus casu fortuito, ut patet,  
quia superuenit pestis, & concludo, differen-  
tiam non esse, quia sicut currunt fatalia, ut  
dixi supra num. 145. art. 3. cap. 6. ita etiam  
dico, quod currit, & perit instantia, sed datur  
restitutio in integrum, Bertaeh. trac. de ga-  
bell. par. 2. de locutione gabellarū. nu. 47. in  
vltimis verbis tom. 12. fol. 58. At in prax.  
iudic. S. 2. cap. 1. nu. 34. fol. 23. & loquen-  
do generaliter in quolibet casu fortuito,  
scribit Mar. Soc. cons. 31. prosequendo or-  
dinem num. 12. vers. insuper etiam lib. 1. &  
quod sit necessaria restitutio scribit idem.  
Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 24. sub  
num. 46. ibi. si verò instantia perijt. de iudic.  
inter 11 trac. divers. tom. 3. par. 1. fol. 100. &  
quod fatalia appellationis curant, non ob-  
stante impedimento pestis, sentit Glor. in  
elem. 3. quædiu. in verbo, vel alar. de ap-  
pell. & ibi Addituncula, citato Panormi-  
ano, notat in margine.

Et isto casu datur restitutio sine refectio-  
ne expensarum, quia pretempore instantia  
non est causata à negligentia actoris iuxta  
ea, quæ scripsi supra.

330 **TERCIA** differentia est, quod fa-  
talia possunt partium consensu prorogari,  
et totum, & sequens sum supra num. 105.  
& seqq. art. 3. cap. 3. & specialiter num. 188.  
art. 20.

Instantia autem iuris communis neque  
partium consensu potest prorogari, Glor. in  
l. 1. 1. propter amodū. in verbo, triennij. Cyn.  
sub num. 4. Bar. num. 2. & seqq. vers. circa

T t a hanc

hanc legem. Bal. num. 4. Salye. num. 6. vers. quero an terminus. Alex. num. 1. o. & In l. nu. 19. 23. & 23. C. de iudic. & multis alijs citationibus, quos omitto, sequitur Asen. in prax. iudic. §. 2. cap. 8. nu. 1. & esse communem \* opin. testantur, & sequuntur Maran. in suo spec. par. 5. In verbo, & omnia fiant ante instantiam. limit. 8. sub num. 23. vers. an auiem posset. fol. 243. & Carzu. super. tit. 248. nu. 7. vers. quero primo. & hanc esse communem \* opin. quod neque expressio, neque tacito partium consensu possit prorogari, testatur & sequitur Mar. Soc. in cap. venerabilis. sub num. 38. an. 1. 6. de iudic. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 1. fol. 99.

Rationem huius differentie addaxi supra num. 322. in fine vers. ratio.

332. **EXTENDE** hanc communem opin. ut procedat etiam si prorogatio fieret cum iuramento, quia adhuc non tenet, quia est contra publicam utilitatem. Bar. in d. l. proponendum. num. 4. lib. ex praedictis apparet. C. de iudic. quem referunt, & sequitur An. de Bar. in cap. penult. venerabilis. versus fine sub num. 18. & Mar. Soc. num. 38. art. 18. de iudic. In d. l. proponendum. sub num. 4. 1. vers. tertio amplius de hoc idem referunt, & sequuntur ex alijs Abb. in d. cap. venerabilis. num. 15. & Felyn. num. 15. de iudic. & Vant. tract. nulli tamen de nullis. ex defect. iurisdic. & vide de. sub nu. 127. vers. intellige in super. tom. 4. fol. 390.

333. **RESTRINGE** l. eandem communem opin. ut non procedat quando una cum instantia petitor etiam ius parit, quia tunc illa ratio permittit prorogationem in causa appellationis, seu in fatalibus, de qua dixi supra sub num. 322. cas. 3. militat etiam in primis instantiis, ut argumentatur Bal. in d. l. proponendum. num. 4. vers. venio ad questionem. in fine. Quid iudic. quem referunt, & sequuntur Mar. Soc. in cap. venerabilis. art. 26. princip. sub num. 39. fallon. 2. & Felyn. sub num. 4. conclus. 7. ubi. felix hoc. de iudic.

334. **RESTRINGE** l. eandem communem opin. ut non procedat in instantiis fluctuantibus, quae sit de eorum, qui est de iure communis, quia poterit prorogari vsque ad eam, quae est de iure communis. In d. l. proponendum. sub num. 23. limit. 5. C. de iudic. Felyn. in cap. penult. venerabilis. nu. 10. de iudic. de iudic. Marauum suo spec. par. 5. in verbo, & omnia fiant durante instantia.

num. 25. vers. praedicta tamen intellige. fol. 242. & hac restrictio est communis.

334. **RESTRINGE** III. ut non procedat in ijs, casibus, in quibus instantia facta est, vel iudicis non curreret, quia esset quaedam impropria species prorogationis, de quibus casibus vide, quae scripti supra num. 316. cas. 3. & num. 33. art. 3. cas. 4. & vide pro hac restrictione fallentes, quas ponit Mar. Soc. in d. cap. venerabilis. art. 26. princip. sub num. 38. & 39. de iudic. inter tract. diuersi. tom. 3. par. 1. fol. 99.

335. **RESTRINGE** IV. & est restrictio impropria, ut non habeat locum, quando partes vnico conexu, seu vnico actu reppererent omnia acta, quia tunc iudex potest etiam post perceptam instantiam ferre, validam sententiam. Bal. in l. 1. proponendum. sub num. 5. lib. cogito quod vnus. Alex. num. 17. vers. vtrum autem. & In. sub num. 23. limit. 2. C. de iudic. Mar. Soc. in cap. penult. venerabilis. art. 26. princip. sub num. 31. vers. quia to modo, & latius sit. 16. princip. sub num. 38. vers. primo fallit. & Felyn. num. 12. de iudic. 4. de iudic. & Marau. in suo spec. par. 5. princip. in verbo, & omnia fiant durante instantia. limit. 21. num. 45. fol. 245. & Crauet. cons. 270. in causa communitaria, versus sum sub num. 7. vers. tertio quod talis.

Contra hanc restrictionem dubitauit An. de But. d. cap. venerabilis. in fine sub num. 1. ubi. dicit secundo. dicens, quod illa restrictio actorum non esset tuta, si peremptoria instantia peremptoria esset actio, vel causa, item, inquit, forte cum in aliquibus exlatur formalitas, non sufficeret illud generaliter reuocari, & ex An. de But. referre & sequitur ibidem Abb. sub num. 16. dicit tamen posse dari, addens, quod de facili iudicaretur illi constitutioni, & daretur materia figmentis subdit tamen, nota dictum Bartoli in practica, & tene semper menti.

Sed dubitationibus Butrij potest responderi, & responderi Alex. in d. proponendum. sub num. 17. & dictum Bartoli, reprobata dubitatione Butrij esse verissimum, & sapientissime practicum, & obseruari testatur Mar. Soc. in d. art. 26. sub num. 38. & motuo Abbat. de figmentis responderi Felyn. d. num. 12. in fine.

336. **RETENTA** ergo restrictione. **NOTA**, quod praedictum esse, ut actor producat libellum, iudex admittat in forma confue-



confueta, reus producat exceptiones iam productas, & adus replicationes suas repetat, & iterum adus, & reus repetant lites & contestationem, si facta fuit, & iuramentum calumnie, si fuit delatum, fiat etiam productio positorium, & sic arrestationum, adus omnino acta sua, & reus sua, & iudex suo debito quodque, & loco, & si forte esset aliqui terminat assignatio, facia per iudicem, partes illi consuevit, prout hæc omnia tradit Mai. Soc. d. art. 16. sub nu. 38. vel, vt dicit Alex. sub d. nu. 17. adus dica: reo libellus, quæ alias tibi obtuli, recitator & re' dicat, & ego respondeo, prout alias respondi, & sic de singulis.

337. **DECLARA I.** eandem restrictionem, vt ista non sit prorogatio instantiæ, sed renouatio, seu inchoatio nouæ instantiæ, Alex. l. si. l. e. & Maran. in locis supra proxime citatis, & Mai. Soc. d. art. 16. nu. 39. iacet tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 99.

338. **DECLARA II.** subrestringendo, vt non procedat quando talis est causa, in qua, perempta instantia, peruenit ius, vt in actione de dolo, & similibus, quia tunc non esset renouanda instantia, Bar. in d. l. proponendum sub num. 5. ibi. prædicta intellige. C. de iudic. & in hac restrictione bene locutus est Ant. de Butr. citatus supra vers. contra hanc restrictionem. num. 335.

339. **QUARTA** distinctio est, quod fatalia incipiunt à die interpositæ appellacionis, prout declarauit superius num. 162. art. 7.

Instantia autem incipit à die lites contestationis, l. n. proponendum. in illis expressis verbis. *non ultra triensq; metas post litem contestatam.* & ibi Bal. in fine principij ante num. 1. ibi. & per hoc apparet quod instantia. Salyc. num. 1. Alex. num. 2. & l. si. num. 5. q. 1. C. de iudic. Mai. Soc. in cap. venerabilis. art. 8. sub num. 24. de iudic. inter tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 98. Maran. in suo spec. par. 5. princip. in verbo. & omnia sua deare instantia. num. 3. vers. quæro igitur primo. fol. 239. & hæc est communis conclusio, quæ procedit de plano, & sine contradictione, & hanc conclusionem, in quocumque de instantia coram arbitris, reuli, & sequutus sum ex Spec. in Bapt. Lanfr. de Orian. Guid. Pap. Boer. Franc. Bapt. de S. Blas. & alijs ibi. præced. cap. 2. sub num. 673. vers. secunda opinio. & eum. 675.

340. **DECLARA I.** hanc conclusionem, vt in causis, in quibus lites non contestatur, incipiat ab eo actu, qui sequeretur imme-

diare post contestationem lites in cognitione meritorum, idest, cum incipit cognosci de iustis, vt ex Cyn. Bar. Bol. Alex. & alijs reuli, & sequutus sum supra num. 245. vers. comprobatus primo.

341. **DECLARA II.** restringendo eandem communem conclusionem, vt non procedat quando à statuto præfixi certus terminus instantiæ, inchoandæ ante litem, contestatam, vel ab aliquo actu post litem contestatam, & ideo attendenda esse ad hunc effectum verba statuti, vtrum loquantur per verbum, causa, vel per verbum, contouersia, aut, per ius, seu, lites, vel, quæstio, vel per alia similia verba, quia tunc incipit currere secundum significationem illius verbi, admonet Mai. Soc. in cap. venerabilis. art. 8. sub num. 26. vers. sed quæro circa prædicta. & num. 27. de iudic. inter tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 98. de quorū verborum significatione in articulo petendi compromissi, & instantiæ instantiæ coram arbitris vide, quæ scripsi lib. præced. cap. 2. num. 43. & seqq. & num. 719. quia illa bene inferunt huc declarationi.

341. **DECLARA III.** restringendo, vt non procedat in instantia, quam Princeps præfixi iudici delegato ad terminandam causam, quam ei committit, quia incipit à die præsentiaue commissionis, text. est ad litteram in cap. 12. super eo. in fine de appell. Mai. Soc. in cap. venerabilis. art. 8. sub num. 27. vers. vltimus queritur. de iudic. inter tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 98. Franch. in d. cap. 12. super eo. d. 1. no. 4. num. 7. & 8. de appell. dicens, quod tempus datum ad finiscandam causam non incipit à die datum litterarum, sed à die, quo præsentantur iudici, & ideo, inquit, tempus non currit donec litteræ presententur.

343. **EXTENDE** hanc declarationem, vt procedat etiam in casu, quo causa fuit delegata de consensu vtriusque partis, & reus presentat rescriptum, vt præiudicat actori, faciendo ei currere tempus à die presentationis, & præcipue est verba hæc extensio, si reus presentauerit rescriptum sine malitia, non perueniendo nimirum actorem, quia tunc imputatur actori, qui fuit negligens: quod si malitiose nimirum perueniendo presentauerit, tunc currit quidem tempus, sed delegatos prorogabit tempus, vel iudex condemnabit reum in expensis, Franch. d. cap. super eo. in fine num. 34. & 35.

344 **RESTRINGE** subdeclarando eadē declarationem, vt procedat, quando in rescripto apponitur tempus per diminutionem dierum, puta quod causa debeat expediri infra triginta dies, infra mensem, vel infra annum; tunc si tempus esset diminutum ad certam diem, puta quia mandatur, causam expediri ante paschz, vel ante Kal. Ianuarij, quia līto casu non habet locum declarationis, sed tempus incipit rētere à die datarum literarum, & semper habetur, etiam si nunquam presentarentur littere, vt rescripti, & sequitur Franch. d. rap. super eo. sub num. 8.

345 **INFERO** notabiliter ex hac communis conclusionem sic declarata, quod instantia nunquam corrigit in illis, quae aguntur ante litem contestatam, seu ante iuramentum ipsius instantis, & consequenter possunt perire ante contestationem litis ligare per mille annos super exceptionibus, & praeiudicium legitimum, & semper remaneant etiam anni in iudiciis, & duo in criminalibus post contestatam litem ad finiendam causam, secundum Bal. in l. 73. & post edictū. S. penult. in fine ff. de iudic. quem refert, & sequitur Alex. in l. 1. propterandum. num. 5. ibi. ex hoc recta etiam inferitur, & latum. 6. cor. 6. C. de iudic. & Maran. in suo spec. par. 5. p. in p. in verbo. & omnia fiant durante instantia. sub num. 3. ibi. hinc dicit p. h. h. fol. 239. & ex Azo. Spr. 10. flag. & Guid. Pap. etuli, & sequitur in m. lib. p. eadē. cap. 2. au. 383. & quod in litis emergentibus ante litem contestationem instantia sit perpetua, etuli & sequitur l. in ex Heer. Zan. supra sub num. 3. et 7. ver. & quod idem. differ. 3. cal. 2.

**NOTA** hanc illationem, quia potest evenire in praxi, vt ligetur non solum per annos decem ante litem contestatam, sed etiam post Bal. ubi supra, fol. 2. etiam per annos triginta, sive in facto testatur Spec. in rit. de appell. S. nōr breuiter. ver. item iusta causa. num. 4. dicens, nequidam decimarum anglie causa, quae tunc coram eo pendebat, fuisse dispensatam ultra triginta quatuor annos priusquam dīneretur ad litem contestatam, & ex Spec. refertur l. in d. l. propterandum. not. 6. num. 6. C. de iudic. ubi miratur, quod Spec. tam breui tempore atari solet tam euasilem in tam summam vitam, subditque, nobis iam dicere posse illud dicit Ambrosius: *quod d' non vultis amittere nunquam latē fecimus, quod si secunda bona vigilantes*

*ostenderit, ostendat, & monitū faciem dō fricamus.* & alij, quos citavi infra quod. 17. limit. 47. mēbri. num. 77. ver. inferunt.

346 **QUINTA** differentia est, quod, lapsis fatalibus, causa essitur deserta, senectia transit in iudicium, & consequenter perire ius appellantis, vt ex Abb. Salyr. Franch. & alijs reuol. & sequitur in m. supra sub num. 322. in fine in 2. differen. cal. 3.

Instantia autem perempta, remanet ius iterum agendi, vt considerant litem Abb. Salyr. & Franch. supra citati, & haec est conclusio communis, quae procedit de plano, & sine comraditorie.

347 **LIMITA** hanc communem conclusionem, vt non procedat in causa criminali, quia in ea, perempta instantia, actor non admittitur ad renouandam instantiam, testibus Bal. Salyr. Alex. & alijs, quos reuol. & sequitur l. in m. supra q. 17. limit. 49. nu. 6. ver. extendit quarto.

348 **DECLARA** l. eandem communem conclusionem vt, perempta instantia, pereat omnia acta ordinatoria iudicij, Bar. in l. 1. propterandum. sub num. 6. ibi. quādoque tempus statuitur instantia. C. de iudic. sen acta ordinatoria litis, vt loquitur Franch. in rap. 63. dilectio. q. 39. com. 9. de appell. seu, vt dicit Abb. in rap. penult. venerabiles. sub num. 14. ver. quero quare acta perirent. de iudic. perirent acta iudicij, non autem acta raris, seu litem, Maran. in suo spec. par. 5. prior. in verbo. & omnia fiant durante instantia. num. 35. fol. 247. quem refert, & sequitur som lib. p. r. d. cap. 2. num. 704. ver. primus effectus. & ex Roa. Gallatieri, & sequente Afm. in p. iudic. S. 4. rap. 3. nu. 9. fol. 108.

349 **SUBDECLARA** l. hanc declarationem, vt acta ordinatoria iudicij sint ista: libelli oblatio, citatio, litem contestatio, satisfactio, iuramentum iudicis, declaratio iuramenti, & similia, quae pereunt, perempta instantia, Alber. de iudic. de statu. par. 1. q. 56. num. 2. tom. 2. fol. 10. Franch. in rap. 63. dilectio. q. 39. num. 90. de appell. Mar. Soc. in cap. venerabiles. art. 27. num. 51. com. l. 2. de iudic. inter tract. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 100. & Maran. in suo spec. par. 5. prior. in verbo. & omnia fiant durante instantia. sub num. 35. ver. istis praesuppositis. fol. 247. de quibus actis ordinariis, seu actis iudicij, quae sunt vide etiam Afm. d. cap. 3. num. 7. & 8.

350 **INFERO** l. ex hac subdeclaratione ratio-

rationem, quare sententia lata post peremptam instantiam, sit nulla, esse quia deficit acta substantialia iudicii. Bar. in l. 1. a. propterandam. sub num. 6. ibi. ratio quia sententia non valet. C. de iudic. l. 1. & Mar. Soc. infra citari, & illi lib. preced. cap. 2. num. 706. & quod sententia lata post peremptam instantiam sit nulla, scribunt Gloss. in d. l. propterandam. in verbo. tritenon. ibi. item quid sit sententia lata est. Bar. num. 6. vers. quæro quid sit sententia. Salyc. num. 7. vers. quæro quæro. Alex. nu. 19. vers. in eadē. & l. 1. nu. 16. vers. in quinta parte. C. de iudic. Franchin. cap. 63. d. l. 1. q. 39. num. 90. de appellat. Mar. Soc. in cap. venetabilis. art. 5. num. 35. in ultimis verbis, & num. 36. de iudic. inter tradi. diuers. tom. 3. par. 1. fol. 99. & ex Alex. Afflic. Maran. & Carau. retuli, & sequens sum d. cap. 2. num. 705. vers. secundus effectus. vbi de cōmuni opin. & adde quæ scripsi eod. cap. 2. num. 712. vers. capio secundum.

351 **RESTRINGE** istam illationem, declarando aliquos casus.

Primus casus est: quando tempus statuitur parti & isto casu dico, quod pars, lapsa tempore, non vadit ius. Bar. in d. l. propterandam. sub num. 6. ibi. primo casu. Bal. sub num. 6. vers. circa istam autem materiam. Salyc. sub num. 3. ibi. ideo & non aliter attende. C. de iudic. Alber. de Ros. tradi. de statut. par. 1. q. 56. sub num. 6. ibi. aut tempus præfigitur parti. tom. 2. fol. 10. & ita sub breuiori distinctione tenui lib. preced. cap. 2. sub num. 709. & 712. in secundo casu.

352 Secundus casus est: quando tempus statuitur iudici, & iurisdictioni: & isto casu iudex, finito illo tempore, non potest aliquid facere. Bar. Bal. Salyc. & Alber. de Ros. in locis supra proxime citatis, & sub breuiori distinctione d. d. cap. 2. sub num. 709. & 712. in secundo casu.

353 Tertius casus est: quando tempus statuitur iudici tantum: & isto casu, quod iudex facit post tempus, valet, sed ipse punietur. Bar. Bal. Salyc. & Alber. de Ros. in locis supra proxime citatis, & quod isto casu sententia possit ferri, perempta instantia adhibet Bar. Paul. de Cast. Alex. Maran. Carau. & quod hæc opinio sit malum in usu, & communiter approbetur, & quod hæc distinctio videatur satis bona, restant iidem, & quod hæc opinio probetur ex l. vltica. Sciant autem. C. ut omnes iudices tam civil-

les, quam militares, & quod ideo eadem syndicatus possit expediri etiam lapsa tempore præfixo, scribit Par. de Put. quæ omnia, & quos omnes retuli, & sequens sum d. cap. 2. sub nu. 709. vers. capio primum. vbi videas.

354 Quartus casus est: quando tempus statuitur instanti, hoc est, non præfixitur tempus circa substantiam actionis, sed circa litem instantiam; & quæ sit casu, finito tempore, finit instantia ipso iure, concludo, quod illud, quod iudex facit, finito instantia, non valet, quia non potest pronuntiare, Bal. in d. l. propterandam. sub num. 6. vers. finem. cal. 4. & Salyc. sub num. 3. vers. quandoque lex præfixit. C. de iudic. Alber. de Ros. tradi. de statut. par. 1. q. 56. sub num. 6. vers. finem. Ibi aut non præfixitur tempus. tom. 2. fol. 11. & de isto casu intelligendi sunt i. quos retuli, & sequens sum supra in illatione.

Aduerte, quod isto casu iudex potest de nouo cognoscere, & iudicare, sed non vigore præfixe instantia, Bal. & Alber. in locis supra proxime citatis.

355 Quintus casus est: quando tempus statuitur actioni & isto casu iudex non potest aliquid facere finito tempore, quia finita est actio. Bar. in d. l. 1. propterandam. num. 6. in ultimis verbis. Bal. sub num. 6. vers. circa istam autem. in tertio casu. C. de iudic. Alber. de Ros. tradi. de statut. par. 1. q. 56. sub num. 6. ibi. tertio casu. tom. 2. fol. 15. Salyc. verò in eadem l. propterandam. sub nu. 3. vers. quandoque tempus præfixitur actioni. intelligit, hoc esse verum, quando præfixitur actioni, & eius instantiæ.

Aduerte, quod hoc est verum, quando lapsus temporis finit actionem ipso iure, ut dicit Bal. vbi supra, q. Sal. vbi supra declarat vltimus, vt præcedit, quando aduersus actionem opponitur exceptio inextinctionis, vel facti, quæ opposita acti, actione non posse deduci in iudicio, ea autem non opposita, tenet, inquit, processus, & sententia: & in hoc sunt contrarij Bal. & Salyc. super quæ contrarietate cogita.

Sæcus, inquit Bal. si lapsus temporis finit actionem tunc exceptionis, quia licet quæ sit totus exceptio, tamen sententia lata, valet, & in hoc à fortiori concordat Salyc. sub d. num. 3. in fine.

356 Sed ad cognoscendum, quando lex, seu statutum præfixit tempus parti, vel iudici, aut instanti, aut actioni, consideranda sunt verba, quibus loquitur lex, seu statutum, de

de quibus verbis ad hunc effectum vide, quod scribitur Salyc. in d. l. properandum. num. 4. vers. quando autem. C. de iudic. Van. i. r. a. d. u. l. i. u. b. r. de nullis. ex defect. iurisd. & vnde & c. nu. 128. vers. in primis. & num. seqq. & num. 131. tom. 4. fol. 390. & Alin. in prax. iudic. §. 3. cap. 1. num. 3. & seq. cap. 2. per totum, & cap. 3.

357 Et quod in dubio praesumi oporteat, tempus esse praesumit causae, & instantiae, referunt & sequuntur Alex. in d. l. properandum. num. 10. vers. sed dubium est. C. de iudic. de Van. d. i. u. b. r. de nullis. ex defect. iurisd. & vnde & c. num. 119.

358 INFERO II. quod, perempta instantia, liberantur fideiussores de iudicio sisti, & iudicatio soluendo, etiam si omnia acta unico contextu post peremptam instantiam represententur, ut refert, & sequitur Mar. Soc. d. art. 27. in fine sub num. 58. concl. 4. fol. 101.

359 SVBDECLARA II. ut non pereat quoad effectum, ut probent, sic fuisse facta, quia hunc effectum retinet quoad omneque, ideoque, si fuerint in publicam formam redacta per notarium, fidem facient, quod ita fuerit actum non solum inter easdem personas, sed inter quascunque alias, & in quacunque causa, Mar. in Soc. in d. cap. venerabilis. artic. 27. sub num. 50. de iudic.

360 SVBDECLARA III. ut acta ordinatoria pereant quoad effectum, ut ex eis in futurum sequi non possit sententia, & secus quoad alios effectus extra sententiam, & instantiam iam causatos ab ipsis

actis ordinariis, quia quoad istos effectus remanent valida, seu, inquam, isti effectus causati durant, & ideo perpetuatio actionis facta per litem contestationem remaneat valida, & similiter mala fides possessoris, & contestatione litem causata, remanet in suo esse, ut limitando, & disponendo declarat Mar. Soc. d. art. 27. sub num. 51. 55. & seqq. ad quem vos remitto, quia non intendo super hoc passu vltius hic insistere.

361 DECLARA II. ut acta litem declaratoria non pereant, perempta instantia, Franch. in cap. 63. dilecto. q. 39. num. 90. de appell. vel dic. quod acta probatoria, seu ad veritatis indaginem pertinentia non pereunt, perempta instantia, Mar. in Soc. in cap. venerabilis. artic. 29. conclusi 3. sub num. 55. & 56. de iudic. inter r. a. d. diversi. tom. 3. par. 1. fol. 101. Mar. in suo spec. pac. 5. princip. in verbor. & omnia fiant durante instantia. sub num. 55. fol. 147. & hoc est, quod sentit Abb. in d. cap. venerabilis. sub num. 14. quem retuli, & sequutus sum declar. preced. num. 348. dum ait, quod non pereunt acta causae, seu litem, & hac est declaratio communis.

362 SVBDECLARA hanc declarationem, ut acta declaratoria, seu probatoria, quae non pereunt, sint depositiones testium, instrumenta, confessiones, & similia, Franch. in d. cap. 63. dilecto. q. 39. num. 90. de appellat. Mar. ubi supra: & in confesso facta, vide Mar. Soc. d. art. 27. nu. 56. in fine, & nu. 57. vers. aduerte tamen, & an attestaciones non publicatæ, vide per eundem fol. eod. nu. 57. vers. secundo inferitur. fol. 101.

Laus Deo, B. Virgini Mariae, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O X V I.

### ARGUMENTVM.

A quibus iudicibus liceat, & a quibus non liceat appellare.

S V M M A R I V M.

APPELLATIO est permissa regulariter a quolibet iudice, num. 1. — Resolvitur ratio, num. 2. & seqq.

Ampliat. I. hac regula ut habeas locum in Clarissimo, nu. 5. — Ampliat. II. in Praefato num. 6. — Ampliat. III. in Duce, num. 9. — Ampliat. IV. in Prætoribus Urbani, & Peregrinis, num. 8. — Ampliat. V. in Praefatis, & Quinibus, num. 9. — Ampliat. VI. in Praefato Argenti, num. 10. — Ampliat. VII. in Comite Orientis, num. 11. — Ampliat. VIII. in Viceroy & c. num. 12. — Ampliat. IX. in Procuratore Caesaris, nu. 13. — Ampliat. X. in Praefatis, nu. 14. Am.

Ampliat. XI. in Speculabil. num. 15. —  
 Ampliat. XII. in Busef. num. 16. —  
 Ampliat. XIII. in delegat. Imperatorie, num.  
 17. — Ampliat. XIV. in Antiqua, num.  
 18. — Ampliat. XV. in Affectu, num. 19.  
 — Ampliat. XVI. in Collegio, & Bello.  
 Collegio, num. 20. — Ampliat. XVII. in iu-  
 dice duobus, & c. num. 21. — Ampliat. XVIII.  
 in sententia Legati, num. 22. — Ampliat.  
 XIX. in Baronibus, aliquos Domosus, qui  
 non sunt Principes, num. 23. — Ampliat.  
 XX. in qualibet, à quo non fit expresse prohi-  
 bitio appellandi, num. 25. — Et unde colliguntur  
 alia ampliantia, ibidem, vers. Reliqua.



**R**EGLA est, quod à quolibet iudice potest appellari, ut scribit Specul. tit. de appell. §. videndum restat. in prin. lib. 1. fol. 127. Bar. in l. 19. à proconsubus num. 9. C. de appell. And. Barbat. tract. de card. leg. delat. q. 3. sub ul. 1. & 13. tom. 13. par. 1. fol. 141. Maran. in suo spec. §. par. 6. arc. 2. prius in verbo, & quandoque appellatur. vers. quatuor principaliter. num. 146. fol. 496. do. Fovar. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. in prin. fol. 68. Marches. trac. de eodem. par. 1. in comit. appell. cap. 2. num. 36. fol. 11. dicens, posse appellari tant à iudicibus ordinariis, quàm à delegatis, quod scribit etiam spec. ubi supra.

Ratio respectu iudicium requiritur obediendum sit iudicibus, nam sunt iudices alij alijs in subordinati, & est inferioribus liceat recurrere ad superiores. Fr. Mich. Sal. ju 2. 2. Thom. q. 69. art. 3. c. 1. fol. 474.

Ratio verò respectu appellantis est; quia sicut iure nature cuique concessum est, ut possit se defendere, ne solidè iuris natura defensio non tantum iure civili, sed etiam iure civili est comprobata; ut tamen Apoc. bene scribit Couar. in clem. si fusiohus. par. 3. §. vnicuique, n. 1. de bonis. non estis sine necessitate ad salutem, ut quia in inordinata tutela præmittitur ad eandem rationem, quia plus debet iudicium ordinari, ut providere, quàm vitæ alterius, quoniam lex non est scripta, sed nata, earum non didicimus, non accepimus, non legimus, sed natura nos admonuit, habemus, expectamus, ad rationem docti, sed facti, non instruit, sed imbuuntur, ut sit vita nostra in aliquo iudicio, si in vita, in tela, in astronomia, aut in iudicio incidit, ois hominis ratio est expectanda.

dienda salutis, sicut enim inter arma leges, Couar. ubi supra, inquit si quis à clerico insultante aliter se defendere non possit, licet esset ei illis interficere, ut ex communis opinionis, refert, & sequitur Clar. in infra citato §. homicidium, vers. præterea, inob. etiam Cardinalis, ut ex Ang. l. 3. ut vim. de iust. & iur. rect. & sequitur ibidem Dec. num. 7. & sentit Gloss. in cap. in verbo, percussit. de pœn. in 6. & hoc procedit etiam in foro conscientie se eundem communem opinionis. Theologorum, Sor. lib. 5. de iustit. & iur. q. 1. art. 8. Nauar. in manual. confess. cap. 15. num. 3. Couar. ubi supra, & Clar. lib. 5. recep. sent. §. homicidium, vers. excusatur autem, in fine, & sacerdos, qui ad sui necessariam defensionem suam occidit insultantem, in regularitatem non contrahit, l. 12. Couar. d. 5. vnicuique prius, & num. 1. & seq. non tantum, quod sacerdos, interficiens aggressorem, dum celebrat, potest prosecuti celebrationem. Mar. in l. 1. num. 28. & seq. ad l. cor. de iuran. & conf. 4. num. 4. & 5. & Beraz. conf. 1. num. 3. h. t. criminalium, & monachos, potest adsumere arma ad defensivum contra Abbatem, qui ipsum odio haberet, & gaudeat, ut ex Card. refert, & sequitur Dec. in cap. 3. ad dist. num. 4. de appell.

Ita etiam ab eodem fonte naturæ oritur defensio, quoniam ius possidendi constituit in appellacione adversus gramen, quod si quis violentus est subactibile; nulla enim hinc sorsio via graminis se tueri potest, quoniam via recurrit ad superiorem, qui potest gramini meo revocare. Fr. Mich. ubi supra.

Vnde cum appellatio sit species defensionis l. 2. de appell. & cap. 61. c. specialis. §. porro, de appell. Busef. dec. vlt. num. 5. de appell. Soc. conf. 39. capio primum num. 9. ibi est enim appellatio lib. 4. Alex. conf. 11 §. primo themate, num. 1. lib. 3. Maran. in suo spec. par. 6. in verbo, & quandoque appellatur, num. 247. fol. 496. & quod appellatio concernat defensionem ab iniusta lentoria, & sit industria ad præsidium innocentis, scribit French. in rubr. num. 24. vers. sed tamen dubitatur de appell. & quomodo appellatio sit defensio, vide supra q. 3. sub numero infra hinc. l. sub nu. 2. innotit à quocunque inferatur gramen, debet esse permessa.

Hec regulæ, uti aliarum legitima fore, est docet a suis ampliacionibus, quas & si superius enumerare videatur, qui singulas necesse est prosecui limitationes: alterum enim necesse.

necessarium est, vel ponere singulas ampliationes, vel singulas limitationes, seu exceptiones. quia exceptio firmat regulam contrariam in casibus, ut retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 36. num. 2.

Nos tamen, & singulas limitationes, saltem necessarias, aut frequentiores ponere conemur; nihilominus aliquas ex his, quæ antiquos respiciunt magistratus selectos ideoque nobis non familiares ampliationes non omnino omitemus.

5. **AMPLIA I.** igitur hanc regulam, ut appellaretur à Clandestino l. 31. precipimus. in illis verbis, *et si a sententia clarissimo- rum, &c.* C. de appell. & ex Gloss. & Azar. retuli, & sequutus sum supra quest. 8. sub num. 1.

6. **AMPLIA II.** ut appellaretur à Præfide, Rugini tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 49. dicens, quod à Præfide, eodemq. Præfide appellatur, 9 satis patet ex his, quæ scripsi supra q. 8. num. 2. & ex eo, quod Dignus Paulus appellavit à Felice Præsidi Provinciarum ad Cæsarem, & eius appellatio fuit admissa, ut legitur in apostol. act. cap. 25. & 26. & notavit Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 14. in fine fol. 145. & quod Eustasius Paulus, Cæsarem appellentem, ad Cæsarem remissit, notavit etiam Oider, cons. 89. episcopus. sub num. 3. Sison in 2.2. D. Thom. q. 69. art. 3. cõcl. t. 4o fine, fol. 474. Card. Jacobar. tract. de concil. lib. 10. art. 1. sub num. 10. vers. ad quod. tom. 3. par. 1. fol. 311. & Card. Alex. in cap. 6. cum ad veram. dist. 96. col. 3. in prin. in R. & ult. argum. & ibidem versus finem cõcl. cap. in responsione ad ordinem argumentum declarat, quod appellavit ad Cæsarem tanquam superiorem non suum, sed superiorem illius, à quo Paulus iniuriam acceperat.

7. **AMPLIA III.** ut appellaretur à Duce; ut retuli, & sequutus sum supra q. 8. sub num. 2.

8. **AMPLIA IV.** ut appellaretur à Prætoribus Urbano, & Pælegina. l. 17. si apud utrumque. C. de appell. & consulo. Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 4. num. 2. fol. 145. & Rugin. cod. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 44. dicens, quod appellatur à Prætoribus Romanis.

Aduerte, quod loco istius Prætoris Urbani habemus hodie Senatores, veteres Vestris & Greg. Tolos. retuli infra litem. q. sub num. 2.

9. **AMPLIA V.** ut appellaretur à Proconsulibus, & Comitibus, & 116. qui vice, Præfectorum cognoscunt, sine ex appellacione, siue ex delegatione, siue ex ordine iudicis quest. l. 19. à proconsulibus. & l. 32. precipimus. C. de appell. Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 13. num. 1. & 3. & Rugin. d. §. 2. cap. 5. num. 51. & quod à Vicepræfide appellaretur, scribit tursus idem Ruginell. cod. §. 2. cap. 3. num. 54.

10. **AMPLIA VI.** ut appellaretur à Præfecto Aegypti l. 1. C. de postul. & l. 35. precipimus. C. de appell. seu Præfecto pratorio augustinus, Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 12. sub num. 4. fol. 143.

11. **AMPLIA VII.** ut appellaretur à Comite orientis d. 1. precipimus. C. de appell.

12. **AMPLIA VIII.** ut appellaretur à Vicariis eorum, de quibus in duabus præcedentibus ampliationibus d. 1. precipimus. & Ruginell. d. §. 2. cap. 2. num. 53.

13. **AMPLIA IX.** ut appellaretur à Procuratore Cæsaris l. 5. cum eorum. iuncta. Gloss. in verbo. procurator. C. de sent. & inter. omni iud. Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 52.

14. **AMPLIA X.** ut appellaretur à Vicepræfide, ut dixi supra ampl. 5. num. 9.

15. **AMPLIA XI.** ut appellaretur à Speculabili, ut retuli, & sequutus sum supra q. 8. sub num. 2. ibi. quod. si dux. & num. 4. & 5. 1460. 112. 113.

16. **AMPLIA XII.** ut appellaretur ab Illustri, videlicet d. 4. q. 8. num. 4.

17. **AMPLIA XIII.** ut appellaretur à delegato Imperatoris eo ordine, quem retuli supra q. 8. sub num. 10.

18. **AMPLIA XIV.** ut possit appellari ab Antiana, ut ex Beeder. insert. & sequitur Ruginell. tract. de appellat. §. 2. cap. 2. num. 55. 1012. 113. 114.

19. **AMPLIA XV.** ut possit appellari ab Alfectione si grauet, Spec. tit. de allection. & debet autem. num. 1. lib. 1. fol. 40.

20. **AMPLIA XVI.** ut possit appellari à Collegio, & à Rectore Collegii, vide supra q. 8. num. 2. 112. 113. 114. 115.

21. **AMPLIA XVII.** ut possit appellari à Iudice duclia, etiam si is sit Dux exercitus, vel Capitaneus armorum, vel magnus Contestabulus, quia isti sunt officiales Imperij, Regum, vel Ducum, & appellabitur ad eorum superiorem, Pat. de Rur. tra. de re mil.

re milit. cap. ult. an à sententia lata. &c. sub num. 1. & sub num. 3. tom. 16. fol. 428. ad quia se remittit Jacob. de Casit. tract. de ducl. cap. ult. in extremis verbis, tom. 12. fol. 293.

Sed ampliationem hanc recenseo, vt te admoneam, quòd duellum iure optimo est prohibendum, vt vetuli lib. preced. cap. 9. num. 1711. & 1712.

- 22 **AMPLIA XVIII.** vt possit appellari à sententia Legati, quia appellatur ad Papam, vt dixi supra quæst. 8. sub num. 99. vers. à legato. & loco Papæ potest appellari ad Auditorem Camere, vt habetur in eius facultatibus, num. 9. concessis à Greg. XV. de quibus dixi d. q. 8. sub nu. 125. vers. tertio concludo.

Contra hanc ampliationem faciunt ea, quæ de Legati de latere potestate considerant infra limit. 10. sed tamen non recedas ab ampliatione quam reiecta etiam illa limitatione, eundem amplexus sum.

- 23 **AMPLIA XIX.** vt possit appellari à Baronibus, aliisque Domicellis, qui non sunt Principes, etiam si non recognouerint Imperatorem, Alber. Brun. in feud. conf. 154. attento. in princ. lib. 2. imò etiam si sit Princeps, qui principatum habet in feudum, idem Alber. Brun. in conf. 200. circa primum. In fine, lib. post scripta. eod. lib. 2. & quòd semper remaneat ius appellandi ad eum supremum superiorem, à quo deriuatur Inuestitura, vide supra, q. 8. sub nu. 111. vers. oppono secundo. & nu. 112. & quòd à non recognoscenribus superiorem appelleitur ad Papam, scripti infra limit. 1. num. 126. vbi vide.

- 24 Subamplia, vt multò magis possit appellari ab eorum Vicariis, Potestatibus, Locatenoribus, & Gubernatoribus, licet enim ab istorum Dominis non possit appellari, tamè potest appellari ab ipsis, Alber. Brun. d. conf. 154. attento. lib. 2. & facit quod scripti infra limit. 1. num. 71. Et licet idem Alber. Brun. vbi supra dicat, quòd ab istis Potestatibus non possit appellari ad eorum Dominos, quia est idem tribunal, tu tamen vide, quæ scripti supra quæst. 8. num. 103. & 106. & seqq.

Quia contra hanc ampliationem, & subampliationem possent multa allegari, ideo pro concordia, & absoluta intelligentia vide quæ scripti infra limit. 1. num. 110. 111. & seqq. vique ad num. 115. exclusiue.

- 25 **AMPLIA XX.** vt possit appellari à maioribus, & minoribus iudicibus, Bal. in l. 9. à proconsulibus. C. de appell. & à quolibet, à quo non sit expresse prohibita appellatio per ea, quæ dixi supra num. 1.

An possit appellari ab excoecore, ab arbitro, ab arbitratore, & alijs quibuscumque, videbis q. seq. limit. 11. 13. & 14.

Reliquas ampliationes omitto, quia supra q. 8. dū regi ad quos iudices appelleitur, satis dixi à quibus appelleitur, quia terminus ad quem habet terminum à quo.

## LIMITATIO I.

### SYMMARIVM.

**APPELLARI non potest à sententia Principis;** nu. 1. & 2. & hac est limitatio regula.

- ¶ **Extenditur I.** hac limitatio, loquendo in Papa, vt procedat itam si appellatur ad Conciliū generale, num. 3.

**Extenditur II.** loquendo de Imperatore, etiam si appelleitur ad Papam, nu. 4. — Restringitur hac extensio, num. 5. & 126.

**Extenditur III.** in quolibet non recognoscens superiorem, num. 6.

**Extenditur IV.** vt à sententia Papa non solum non appelleitur sed neque possit allegari suspectus, num. 7. & 8. — Subextenditur hac extensio, num. 9. n. & seqq. in quibus habetur quòd possint & qui non possint allegari suspecti.

**Extenditur V.** utum in sententia duelli, lata ab Imperatore &c. num. 1. p.

**Extenditur VI.** vt sunt non possit appellari à Principe, ita neque possit appellari à sententia iudicis dati à Principe cum clausula (appellatio non timetur) num. 20. & seqq. in quibus an & quomodo Princeps possit tollere appellationem vsque ad num. 25. — Subextenditur primo, vt hac clausula præcipue operetur in casu possessori, num. 26. — Subextenditur secundo contra ipsum, qui clausulam impetrat, num. 27. — Subextenditur tertio, vt clausula, quibus appellatio intelligitur sublata, sint multa, quarum viginti dua hic recensentur à num. 28. vsque ad num. 77. inter quæ — Declarantur multipliciter natura, & effectus clausula, qua remouetur appellatio, nu. 78. & seqq. vsque ad num. 106. exclusiue. — Restringitur

extensio explicando, qui Principe possit dare iudicium cum illa (appellatione remota) & qui non possint, num. 106. & sequitur quibus de potestate Baronum, vsq. ad nu. 116. inclusiue.

Extenditur VII. ut appellatio à Principe sit prohibita ad eorumque iustitiam, num. 117.

Extenditur VIII. in fidelissimis Proceribus &c. sub eod. num. 117.

Extenditur IX. ut Principi sicut potest dare iudicium remota appellatione, ita etiam possit dare remota recusatione, non. 118. — Declaratur subextenditur, & restringitur multipliciter, r. a. num. 119. vsq. ad nu. 125. inclusiue.

¶ Sublimitatur I. ut non procedat in sententia, que continet manifestam iniquitatem, quoniam iuxta sententiam Imperatoris potest appellari ad Papam, num. 126. & seq. — Ampliatur, ut Papa possit cognoscere causam appellationis, pertinet ad Curiam Imperatoris, quando appellatur propter iniquitatem non potest recurrere ad Imperatorem, sub num. 128.

Sublimitatur II. ut non procedat in sententia, quam Papa sibi Imperator proferat ex relatione, num. 130. — Sed est appellandum ad eundem Papam, num. 132. — Extenditur hac sublimitatio, num. 133. — Restringitur multipliciter, num. 134. & seq.

Sublimitatur III. in sententia lata à iudice secundum rescriptum Principis, num. 138. — Declaratur eam distinctionem quatuor casuum, num. 139. & seq. vsq. ad num. 147. — Extenditur in eadem sublimitatio multipliciter, num. 148. & seq. vsq. ad num. 152.

Sublimitatur IV. quando appellatur à Principe mali informato, num. 153.

Sublimitatur V. in sententia lata à legato Principis, nu. 154. — Restringitur hac sublimitatio, num. 155.

2 **IMITA** I. eandem regulam, ut non habeat locum in Principe non recognoscens superiorem, quia ab eius sententia non datur appellatio I. 2. ff. de quib. appell. noo. lic. & quidem statutum est, illud admodum à Principe appellare fas non esse, nisi ipse sit, qui promouetur. & cap. 17. cuncta per mundum. q. quæst. 3. Az. in summa. C. tur. de appell. num. 15. vers. porro quidam. Spec. tit. de appell. 5. videndum restat. in punic. lib. 2. fol. 187. Archid. in cap. 18. anteriorum. sub nu. 1. 2. q. 6. Franch. in rubr. num. 9. de appell. & in rubr. sub num.

2. vers. reperitur tamen. eod. in 6. l. 1. in l. 5. 6. quis aduersus. sub num. 1. C. de pre. et. impet. offer. Claud. Cantuene. tract. de offic. iudic. lib. 2. cap. 4. num. 5. fol. 81. Niece. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 19. nu. 60. fol. 139. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 148. limit. 1. fol. 496. lo. Ferr. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. à cuius iudicis sententia. nu. 13. o. m. 5. fol. 68. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gloss. 2. nu. 27. vers. decimo tertio. tom. 3. fol. 504. Rol. à Vall. conf. 94. per supposita. num. 1. lib. 1. Rot. diuersi. dec. 50. dubitata in causa bononiensis. nu. 4. par. 2. & Ruginell. tract. de appell. 8. 2. cap. 2. nu. 20. vers. à sententia principis.

2 Declara istam limitationem, dū loquitur de Principe. ut intelligatur de Papa, & Imperatore, ut declarat Spec. vbi supra, & loquitur Martin. Laud. tract. de princip. q. 266. licet à sententia. tom. 1. 6. fol. 108. & de Papa loquitur Franch. in rubr. sub nu. 2. vers. reperitur tū. de appell. in 6. & de Papa, & Imperatore loquitur Rebuff. tract. de appell. art. 3. gloss. vna num. 8. & 10. tom. 3. fol. 489. & Fario. in qq. crim. q. 101. limit. 24. num. 72. & de sententia Papæ loquitur Ruginell. tract. appellat. 5. 2. cap. 2. num. 9. vers. regulam. & de sententia Imperatoris loquitur eod. cap. 2. nu. 15. vers. à sententia imperatoris.

Ratio huius limitationis sic declarata est, quia de substantia appellationis est, ut fiat à minori ad maiorem iudicem, ut dixi supra q. 2. nu. 1. & sub num. 6. vers. ratio rationis. sed Papa, & Imperator non habent superiorem, ergo &c. & quod ideo non possit appellari à Papa, quia non habet superiorem in mundo, scribit Rebuff. art. 3. gloss. vna nu. 8. & quod hac ratione non possit appellari à sententia Principis, quia non habet superiorem in iurisdictione, scribit Franch. in rubr. sub num. 2. vers. reperitur tamen. de appell. in 6.

3 **EXTENDE** I. hanc limitationem loquentem in Papa, ut procedat etiam si appellatur ad Concilium generale, vide supra quæst. 8. nu. 63. vbi quod est error hæreticalis tenere contra hanc extensionem.

4 **EXTENDE** II. eandem limitationem, loquentem in Imperatore, ut procedat etiam si ab Imperatore appellaretur ad Papam, quia appellatio non teneret ex quod Imperator non habet superiorem in temporalibus, Franch. in rubr. num. 13. vers. & ex præ-



ex prædictis, de appell.  
9. Restringe hanc secundam extensionem, pro ut restringi infra vers. sublimia 1. num. 126.

6 EXTENDE III. vt habeat locum in quolibet, qui nõ recognoscit superiores, Franch. in rubr. sub nu. 9. de appell.

7 EXTENDE IV. vt litigantes non solum non possint appellare à sententia, & processu Papa iuxta ea, quæ dixi hic supra, sed neque possint cum vi suspectum recusare, Franch. in cap. 36. postremo. num. 14. q. 6. in fine, & in cap. 61. cum speciali q. 11. nu. 32. de appell. & Lancell. 112. d. de attent. par. 1. cap. 6. de attent. post recusationem. ou. 34. & 35. fol. 340.

8 Ratio est, quia appellatio, & recusatio à pari procedunt. Franch. in cap. 43. nouit. nu. 4. in fine de appell. & Felyn. in cap. 1. sub nu. 6. col. 3. ibi tamen dicit de iudic.

Confirmatur primo ista extensio, quia suspitio secundâ proximâ, & generalem cõsuetudinem propoi debet coram superiore, vti patet ex his, quæ recti, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 101. sub nu. 28. vers. in rebus quibus causis, & vers. io regno. sed Papa non habet superiorem, ergo, &c.

Confirmatur secundo, quia Papa potest de plenitudine potestatis committere causam sine facultate recusandi secundum communem opin. quam recti, & sequutus sum infra num. 118. vers. extende octauo.

9 Retenta illa ratione, posita supra sub num. 2.

Subextende primo hanc quartâ extensionem, vt habeat locum in Imperatore, & quolibet Principe, non recognoscente superiores: & quod Princeps non possit recusari suspectus, quia nullo modo presumitur, quod faciat iniustitiam, idemque Imperator possit esse iudex in causa propria, scribit Franch. in cap. 61. cum speciali. q. 11. num. 32. de appell.

Retenta etiam ratione eiusdem extensionis, posita supra nu. 8.

10 Subextende secundo, vt procedat etiam in iure executoris, quia sicut ab executore nõ appellatur, ita nec potest allegari suspectus, Franch. io cap. 43. nouit. not. 2. ou. 2. de appell. quia appellatio, & recusatio à pari procedunt secundum Franch. & Felyn. quos recti, & sequutus sum supra num. 8.

11 Restringe hanc subextensionem, vt non habeat locum in executore mixto, habente

iusisdictionem, quia tunc potest grauare, & ideo potest vti suspectus recusari, Franch. in d. cap. nouit. num. 5. de appell.

12 Infero primo ex hac restrictione, quod executor, deputatus ad examinationem reusum, vel ad audiendum, & referendum, potest recusari suspectus, quia potest occultè grauare partem, Franch. in d. cap. 43. nouit. num. 7. de appell.

13 Infero secundo, quod executor in literis beneficialibus, si assumpserit partes iudicis, potest recusari suspectus: sed si est deputatus in dando possessionem beneficij, quia tunc non potest recusari, nisi possessionem tradere debeat, parte citata, & citato possessore, quia tunc possit partem occultè grauare, & ideo possit recusari, Franch. d. cap. nouit. num. 8. vers. sed dubitatur.

14 Infero tertio generaliter, quod executor, qui potest occultè grauare partem, potest suspectus recusari, vt in præcedentibus illationibus.

Sed si non potest grauare, quin necoriè constet de grauamine, quia tunc non potest vti suspectus recusari, Franch. in d. cap. 43. nouit. num. 7. in fine, & num. 8. in fine.

15 Aduerte obiter circa materiam huius quartæ extensionis, quod si principales sunt suspecti, reliquum potest haberi pro suspecto, Alber. Brun. in feud. con. 100. circa primum. vers. sed prædicta. lib. 2.

16 Quare si Metropolitani est suspectus, potest tota Synodus haberi suspecta, Alber. Brun. vbi supra; & quod Synodus, seu Concilium prouinciale possit vti suspectum recusari, ex quò potest errare, vide Franch. in cap. 36. postremo. num. 16. de appell. & latius Felyn. in cap. 1. sub nu. 6. de iudic. & Boer. dicit. 269. an curia suprema. num. 7. & seqq. qui procedunt declarando.

Similiter si est suspectus Rector potest totum Consilium haberi pro suspecto, & non est absurdum, quod possit vna patria haberi pro suspecta, Alber. Brun. vbi supra.

Et quod quicumque vniuersitas, & omne collegium, vel rectores, & consules collegiorum possint ex iusta causa suspicionis recusari, scribit Franch. in d. cap. 36. postremo. q. 8. num. 17. & cap. 61. cum speciali. q. 10. num. 31. de appell. & vide Boer. vbi supra. loquentem de Vniuersitate, Parlamento, & Cardinali, & alios, ad quos se remittit Lancell. tract. de arcot. par. 1. cap. 6. de attent. post recusat. num. 35. & seqq.

Vu

Quod

12.

- 17 Quod Cardinalis non possit recusari ratione suspicionis, scribunt Anch. in cap. 43. noui. nor. 4. num. 4. de appell. & Franch. d. cap. 36. postremo. quæst. 7. nu. 15. de appell.

Certusensis, vel alius religiosus bonæ obsequiæ non potest recusari, vide Franch. eod. cap. postremo. q. 6. num. 14.

Concilium generale non potest recusari, maximè quando præest Papa, quia Ecclesia tunc non potest errare, Franch. d. cap. 36. postremo. q. 8. num. 16. de appell. ad quem locum se remittit in cap. 61. cum speciali. num. 30. q. 9. eod. tit.

- 18 Qui alij possint, vel non possint vii suspecti recusari, vide eundem Franch. d. cap. postremo. num. 15. & seqq. & eo d. cap. cum speciali. num. 29. & seqq.

- 19 EXTENDE V. eandem limitari omnem possum supra num. 1. ut procedat etiam si sententia fuerit lata super duellum, quia si Imperator, Rex Franciæ, vel aliter Rex, Princeps, vel Dux Monarchiæ in Regno suo, qui per pugnantes fuerit electus pro iudice, & dederit campum, iunc ab eius facto, vel sententia non appellabitur, Par. de Put. tract. de re milit. in fine cap. ult. an à sententia lata, sub num. 2. tom. 16. fol. 428. ad quem se remittit Jacob. de Castil. de duel. cap. ult. & in ultimis verbis, tom. 12. fol. 293.

Sed hæc extensio à nobis recensetur, ut dicamus, quod duellum est iure execratum, ut dixi lib. præced. cap. 9. num. 1717.

- 20 EXTENDE VI. ut scilicet non possit appellari à sententia Principis, ita neque possit appellari à sententia iudicis dati à Principe cum clausula, *appellatione remota*. l. 1. §. interdu. ff. de quib. appell. non lic. cap. 53. pastoralis. & ibi communiter Canonistæ de appell. Spec. tit. de appell. §. in quibus. num. 15. vers. duodecimo. lib. 2. fol. 185. Papien. in præst. in form. appell. §. sent. diffin. in gloss. coram vobis. sub num. 9. vers. queritur ultra. fol. 405. Franch. in rubr. sub num. 3. vers. alibi quando verò. de appell. in 6. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 68. nu. 108. fol. 196. & in Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. à cuius iudicis sententia. num. 130. tom. 5. fol. 68. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princ. in verbo de quandoque appellatur. limit. 18. num. 336. Feder. Schen. tract. de appell. sub num. 38. vers. quarto. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 2. num. 26. vers. duodecimo. tom. 3. fol. 504.

- 21 Ratio huius extensionis est, quia Prin-

ceps potest per rescriptum tollere appellationem, & rescribere, appellatione remota, Rebuff. tract. de appell. in præst. num. 82. tom. 3. fol. 427. & quod Princeps possit per rescriptum tollere appellationem, scribunt Moder. tract. de process. execut. pac. 4. cap. 7. sub num. 19. fol. 746. Anguiss. conf. 76. de tribus. num. 5. vers. quod sic. num. 15. & 16. lib. 1. Breder. tract. de appell. pact. tit. 15. col. 14. & seqq. & est communis opinio, de qua testatur Couar. pract. qq. cap. 13. ou. 6. vers. non negamus. vers. quinto probavi, & vers. sexto quando qualitas. volum. 2. fol. 521.

Contra hanc rationem insurgo duobus medijs.

Primo, quia appellatio est species defensionis, ut retuli, & sequutus sum supra initio huius q. nu. 4. vers. sed appellatio. & ideo appellatio non denegatur excusatio, testibus ijs, quos retuli, & sequutus sum supra q. 5. num. 5. vers. extende tertio. At defensio est de iure naturalis, & que sunt de iure naturali tolli non possunt, quia inferior non potest tollere, quod facie superior. ergo &c.

Secundo, quia consuetudo, seu statutum, quoddam licet appellare, non valet, testibus ijs, quos citavi q. seq. limit. 48. nu. 14.

Ad primum medium respondeo multipliciter.

1. Primo respondeo, quod in appellatione sunt duæ partes: Prima pars est appellatio- nis substantia, quæ est, ut iustitia reddatur adversus iniquitatem, vel imperitiam iudicis, hancq. partem appellationis Princeps non potest tollere, quia est de iure naturalis. Secunda pars est appellationis formalitas, hancq. potest Princeps tollere, quia est de iure positum, ut scribit Abb. in rubr. num. 7. vers. ex quibus. de appellat. quem refert, & sequitur Breder. tract. de appellat. d. tit. 2. col. 26. littera D. dico ergo, quod quando Princeps tollit appellationem præsumit, sententiam esse iustam, vel propter excellens iudicis, vel &c. & sic non tollit substantiam appellationis.

2. Secundo respondeo, [ & sonant hæc quædam, & seqq. responsiones in idem ] quod licet appellatio sit defensio, tamen est defensio iudicialis, quæ potest tolli, ut sumit Alber. tract. de stat. lib. 4. q. 53. sed quid sit, in fine, & num. 4. & seqq. tom. 2. fol. 74. & scribunt Franch. in cap. 53. pastoralis. q. 4. ou. 20. de appell. & Rebuff. d. tract. de appellat.

appell. in præfat. num. 84. tom. 3. fol. 481. dicens, quod Princeps non potest tollere defensionem iuventam à iure naturali, sed potest, inquit, tollere defensionem indolentiam se 1 & sentiunt Abb. d. rubr. vers. ex quibus. sub num. 7. versus finem, & Felyn. sub num. 3. vers. circa tertiam. de appell. dum scribunt, quod sicut lex, considerans de iustitia trium sententiarum conformium, tollit appellationem, præsumens, quod admissio appellationis esset abusus appellationis: ita, etiam in aliquibus casibus potest considerare de iustitia vnius sententiar, ideoque in multis casibus debeat primam appellationem.

Tertio respondens, quod licet non possit tolli defensio, tamen potest tolli modalitas, seu forma defensionis, Anguis. d. conf. 76. de tribus. num. 15. & 16. lib. 1.

24 Quarto respondeo, quod non ex eo, quod tollitur appellatio tollitur defensio, quia potest eodem iure antequam condemnaretur, se plenè defendere in prima instantia, Regibus. d. tract. de appell. in præfat. sub num. 84. vers. nec refragatur. tom. 3. fol. 481.

25 Quinto respondeo, quod Princeps potest tollere defensionem quoad formam suam, & iuris positivi solemnitatem, sed non quoad eius substantiam, prout est de iure naturali. Affin. in præf. iudic. 5. 31. cap. 34. sub num. 6. vers. in contrariis, & sub num. 7. & ideo condemnatus, qui non potest appellare, potest post solutam condemnationem repetere conditionem indebitam, sicut in eo, qui, sublata sibi omni exceptione, fuit coactus soluere, scribit Affin. sub d. num. 7. & ego retuli, & sequor sum infra num. 49. vers. descenditur primo.

Ad secundum argumentum patet solutio ex eisdem, quæ scriptæ sūt supra sub num. 23. & 25. & in eadem citata limit. 48. sub num. 14.

26 Retenta extensione, quæ est vera. Subextende primo casu, ut si ista clausula, *appellatio remota*, sit apposta in rescritto iudicij possessioni, tollat appellationem etiam in casu, quo à iure communi concederetur, ut retuli, & sequor sum q. seq. limit. 6. membr. 7. num. 138.

27 Subextende secundo, ut non solum tollat appellationem, quæ potuisset interponere is, contra quem impetratum est rescritto, cū dicta clausula, sed tollat etiam appellationem,

quam potuisset interponere is, qui rescriptum impetravit, ut scribunt Felyn. & Conar. quos citavi quæst. seq. limit. 7. num. 24.

28 Subextende tertio eandem extensionem, ut appellatio possit tolli non solum præfata clausula, de qua supra num. 20. quæ habet verba aperta, & propria, sed etiam alijs clausulis, quæ non habent verba ita aperta, ut adveniat etiam Lancell. tract. de attent. pot. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. limit. 8. princip. num. 2. in fine, & num. 3. fol. 365. & patet ex seqq. & quæ sunt istæ clausulæ, quibus appellatio intelligitur sublata, ordinatè discutamus.

I. clausula erit ista, *sententia firma remaneat, & executioni mitatur*, quæ verba tollit facultatè appellandi, Rugin. tract. de appell. 5. 2. glo. 2. nu. 2. vers. primo igitur, & sententia inf. in conf. 187. circa primum, num. 23. ibi, similiter & contra. lib. 2. Conar. in l. unica in notabilibus, num. 20. C. si de mon. poss. Anguis. conf. 76. de tribus. nu. 9. lib. 2. dicens, appellationem censeri prohibitam, quando statutum vult, quod sententia mandetur executioni.

29 II. clausula, & est similis præcedenti, *sententia fortiter effectum suum*, Rugin. tract. de appell. 5. 9. glo. 3. num. 4. & Conar. in d. l. unica, in notabilibus, num. 18. 19. 20. & sub num. 23. & 24. C. si de mon. poss. dum narrando, quod effectus sententiar est executio, & quod tunc dicitur sententia fortiter effectum, quando est deducta ad executionem, inferit, quod lex tollit appellationem, quando mandatur executionem fieri, adeo quod amplius de eius iustitia, vel iniustitia cognosci non possit, & expressus ius. Lud. in perus. decis. 20. d. gnom. maritana. nu. 17. lib. 1. sententia, dicens, quod præfata verba (scilicet sententia fortiter effectum) habebant illis temporibus, Bartoli scilicet, communem intellectum, quod sententia transiret in indicatum quoad utrumque effectum, & num. 18. dicens, quod post ista tempora, scilicet Bartoli, habuerunt hunc magis communem intellectum, quod admitterent appellatio quoad effectum devolutivum, non retardatam, executione, de hac re vide, quæ late scriptæ sunt, seq. limit. 6. membr. 2. num. 16. & seqq.

30 III. non audietur, quibus verbis sublata esse appellationem scribunt Spec. tit. de appell. 2. 2. lib. 2. d. 1. nu. 1. Va. 2. 1. appell. 28

appell. s. in quibus. sub nu. 12. vers. tigeffimo secundo. lib. 2. fol. 186. Nicol. tract. de concord. glo. concord. s. sub. 62. nu. 98. fol. 195. C. tal. in l. vnica. in notab. sub num. 20. vers. idoque. & num. 21. C. si de momen. poss. Marchell. tract. de commiss. par. 1. de comm. cum clausula; appell. rem. cap. 10. num. 17. fol. 101. in 2. impress. loquens de clausula. nullatenus audatur. & quod. denegata audientia. intelligatur prohibita appellatio. quia audiretur appellando scribunt Franch. in rubr. num. 25. de appell. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 1. num. 36. tom. 3. fol. 505. & Lancell. tract. de ostent. par. 2. cap. 2. de attent. & innou. appellat. pend. limit. 50. printip. num. 16. fol. 378. & par. 3. cap. 28. num. 78. & 79. fol. 447.

Contrarium refert. & sequitur Cas. Borz. in bonon. decis. 150. in ardua. sub num. 6. vers. nam id diluitur.

32. Resenta prima opinione.

1. Declara ei verum esse. quando denegatur audientia tam agendo. quam defendendo. Franch. in rubr. num. 25. in fine. de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 121. limit. 8. num. 3. fol. 369. & d. limit. 50. sub num. 18. fol. 378. Secus si denegatur audientia simpliciter. quia tunc appellatio non censetur sublatam. & ratio est. quia appellatio est defensio. que non censetur sublatam. eo quod si sublatam scilicet. quae licet excommunicato denegetur actio. seu audientia agendo. ut dixi supra q. 5. num. 6. in fine. tamen poterit appellare. ut ex Spec. Pranch. Rubus. & alijs retulit. & sequitur sub d. quaz. 5. num. 7. extenfig. in ap. 1.

2. Reretur hac declaratione.

1. Exstender eandem primam opin. ut. denegata audientia. si sublatam etiam facultas petendi rebus iurionem ad possessionem. ut ex Aff. refert. & sequitur Cornaz. in l. vnica. in notab. sub num. 21. C. si de momen. poss. 2. abo.

33. IV. imponatur perpetuum silentium. quibus verbis prohiberi appellationem scribunt Nicol. tract. de concord. gloss. concordis. nu. 100. in p. l. in d. in vltima verba. rom. 18. fol. 195. Ruginel. d. 5. gl. 2. num. 7. vers. quarto. 1. Et quodsi impositio silentio. non possit audiri. vide Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 18. nu. 84. fol. 447. & quod non possit per se restitutio in integrum. vide Capic. decis. 69. in vltima. joanni. sub num. 13. in 3. resp.

34. Ne ullaque lra fiat restitutio. his verbis

sublatam esse appellationem scribunt Bos. & Bos. quos citat. & sequitur Cornaz. in l. vnica. in notab. sub. 22. C. si de momen. poss. & quod verba. sine lra. & causa vto expeditur. importent. quod sequuta declaratione iudicis. nulla deus appellatio. scribit Cornaz. in lacer. decis. 193. in enula N. nu. 2. in fine. sequitur Baldum cons. 330. num. 7. lib. 1. & quod verba. sine lra. & litigo. tollant appellationem. refert. & sequitur Ruginel. tract. de appell. 5. gl. 2. quest. 16. num. 46.

35. VI. non possit querelare. quibus verbis sublatam esse appellationem. scribunt Dec. in cap. 4. personas. not. 4. in fine. nu. 7. de appell. Contrar. in d. l. vnica. in notab. sub num. 23. C. si de momen. poss. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appellat. pend. limit. 8. princ. num. 4. fol. 365. & Ruginel. d. 5. gl. 2. num. 8.

36. VII. non possit contradicere. seu. sit remoto omni contradicere. hae verba tollunt appellationem. Dec. d. cap. personas. not. 4. num. 6. de appell. Contrar. in d. l. vnica. in notab. num. 23. C. si de momen. poss. Lancell. d. limit. 8. num. 4. fol. 365. & Ruginel. d. 5. gl. 2. num. 14.

37. Declara hae verba. distinguendo tres casus. ut per Crot. quem citat. & sequitur Ruginel. tract. de appell. 5. gl. 2. num. 15. Primus est in istis verbis. procedas absque contradictione. & conceditur appellatio. quia intelligitur de eo. qui fuit contradicere. deus cunctus est in istis. remota quocumque contradictione. & denegatur appellatio. quia illa. dictio. quocumque. non patitur praefatam restrictionem. Tertius est in istis. absque aliqua contradictione. vel. nullo contradictione recepta. seu. nulla praefata contradictione recepta. & censetur omnino prohibita appellatio.

38. Exstende secundum. & tertium casum huius declarationis. ut idem sit quando statutum diceret. nulla exceptione. vel opposicione. quibus verbis sublatam esse appellationem scribit in terminis statuti Mediolanensis Ruginel. d. gl. 2. num. 37. vers. deo declino quatuor.

39. VIII. procedas sine ordine iudicario. quibus verbis sublatam esse appellationem deducit Anguiss. cons. 76. de tribus. num. 6. vers. quae ante hinc. Item dicendum est de verbis. procedas contra omnes iudices summam. Anguiss. d. cons. 76. sub num. 10. Idem

à for-

in sociis dicemus de verbis. *procedas* habet, & alia omnes *iusticiæ* formam. pro-  
ut in his aperte loquitur Anguil. vbi su-  
pra dicens dicemus etiam de verbis. *procedas*  
*liber*. nam his verbis intelligi emorari ap-  
pellationem, scribit Anguil. cod. conf. 76. nu.  
11. sed declaravi infra nu. 41. vers. decimo.  
& quod verba. *sunt scripta iusticiæ*. exclu-  
dunt appellationes, refert Olsch. dec. 1.  
sub num. 14.

40. IX. *non possit si distinguatur*. his verbis  
appellationem tolli patet manifestè, quia  
appellatio est species defensionis iuxta casus,  
quæ dixi initio huius q. num. 4. sublato er-  
go genere, sumi sublata species, Ruginel.  
tra. de appellat. §. 9. gl. 2. num. 9. vers. sic.  
sexio.

41. X. *liberè faciam*, vel, *liberè expediam*,  
quibus verbis sublata esse appellationem  
scribit Bal. & Ant. de But. in cap. 3. inre-  
fragabili. in princ. de offic. ordin. & last. in l.  
19. si filiam. vers. si finem, sub num. 9. vers.  
secundo faci. C. de inoff. testam.

Verum Franch. in rubr. num. 25. vers. sed  
quid si. de appellat. videtur tenere, quod  
possit appellari, vbi fuit iusta causa appel-  
landi.

Quid dicendum? Dec. in cap. 1. num. 41.  
vers. nam dictum eorum. de resc. reprobans  
dictum Franchi, scribit naturam dis-  
tinctionis *liberè*, esse, vbi nullam appellationem  
saltem quoad in eis locum oriam, secus quoad  
distinctionem, cui distinctioni videtur adha-  
erere Ruginel. tra. de appellat. §. 9. gl. 2.  
num. 13.

42. Declara hunc distinctionem, ut in casu,  
quo addita essent alia verba, pui 2. *liberè*, &  
*sine lite*, tunc, si causa geminationis, semper  
intelligitur sublata appellatio, Ruginel. d. gl.  
2. sub num. 12.

43. XI. *sine aliqua censura*, & *oppositione*,  
quibus verbis tolli appellationem saltem in  
casu statuti Mediolanen. scribit Ruginel.  
ira. de appell. §. 9. gl. 2. num. 17.

44. XII. *ad satisfactionem condignam facias*  
*obseruari*, quibus verbis sublata esse ap-  
pellationem scribit Ruginel. sub d. nu. 17.  
vers. decimam. Nota tamen, quam citat, nihil  
in libro meo.

45. XIII. *nulla exceptione obstant*, vel, *re-  
motam non exceptione*, quibus verbis su-  
blata esse appellationem sentit Ruginel. d.  
§. 9. gl. 2. q. 11. num. 18. motus ex ratione,  
quod præfata verba habeant eandem vim.

quam habent verba. *nulla contradic-  
tio*, vel *appositione obstant*, de quibus ver-  
bis loquitur sum. supra num. 37. vers. decla-  
ra. quæquid enixè consulat Alex. conf. 113.  
ylo themate. sub nu. 12. lib. 5. dicens, aliud  
esse, quod statum dicat, contra sententi-  
am iudicis, condemnantis ad penam non posse  
excipi, & aliud, quod dicat, ut iudex abs-  
que condemnatione compellat illum, cum  
exceptione remota.

46. Confirmatur primo declaratio istorum  
verborum, qui 1. statuto disponente, contra  
iudicium nullam posse opponi exceptionem,  
censetur sublata etiam reductio ad arbi-  
trium boni viri secundum Bal. in l. 1. §. quod  
autem, si de aleat. & in addit. ad Spec. tit. de  
arbit. vers. sed quid si statutum dicat, quem  
citat Alex. d. conf. 113. num. 10. in fine, &  
num. 11. lib. 5.

Contra hanc confirmationem multa ad-  
ducit Alex. d. conf. 113. sub num. 11. dicens,  
quod reductio ad arbitrium boni viri expe-  
ditur iudicis officio, quod à præfato statuto  
non censetur sublata.

47. Confirmatur secundo, quia, stante statu-  
to, quod nulla alia exceptio, vel defensio  
admittatur, non potest implorari iudicis  
officium, Bar. in l. 1. §. de parul. nu. 8. ibi. sed si  
statutum, quod vi aut clam. & ex Barbat.  
conf. 44. col. 4. & conf. 79. col. 6. lib. 3. & alijs  
pluribus. refert, & sequitur Añ. in pract.  
iudic. §. 3. cap. 34. nu. 1. & 6. in fine. Si cen-  
seatur remotum officium iudicis, quod est ma-  
ius, Marlin præferimus. Supponitur. num.  
62. ergo a fortiori censetur remota appella-  
tio, quæ est minor.

48. Contra hanc secundam confirmationem  
facit illa communis opinio, quæ vult, vt,  
remota omni exceptione, non sit sublata  
officium iudicis, Añ. in dicto §. 31. cap.  
33. num. 1. & quod statutum, excludens  
exceptionem, non excludat facultatem im-  
plorandi officium iudicis saltem vbi alia  
pars locupletaretur cum aliena factura, re-  
fert, & sequi videtur Alex. d. conf. 113. vi-  
so themate. num. 12. ibi. ergo vbi statutum,  
lib. 5.

49. Defenditur primo hæc secunda confirmatio,  
quia si cetera remedia deficiant, ideoque quis  
locupletaretur cum aliena factura, tunc forsare  
officium iudicis non intelligeretur sublata,  
sed concessum in ultimum subsidium, & in-  
istis terminis potest salvari communis opi-  
nio: secus est, quando non deficiunt alia.

Vu 3 reme-

remedia, & quis enim aliam lictura non locupletatur, quia tunc censetur remotum officium iudicis, quare si condemnatio sit permissa indubie repetitio, vi euenit condemnatio in vim obligatoria cancellaria, censetur sublata etiam officium iudicis, quia statum non tollit exceptiones in totum, sed differt, lof. Cumia in ri. magna. eu. Sicil. cap. 7. nu. 42. & seq. quod scilicet & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 9. gl. 2. sub nu. 24. & quod is, cui ex forma statuti est sublata omnis defensio, & exceptio, possit, facta solutione, solum repetere conditione indebiti, declarat Bar. in l. 1. §. 5. par. 1. nu. 9. vel quod ergo erit remedium. si quod vi aui clam, dicens, quod si antequam soluum opposui exceptionem, dolo facis cum petas, quod restitutus es: & ista exceptio non fuit admissa, potero tunc soluere. & repetere actione mihi competente, quia non fuit in primo iudicio examinatum, an eadem debitor, vel ne, eo quia sui coactus executione ad soluendum vigore precepti seu statuti, vel iuramenti; secus, inquit, si in primo iudicio fuisse examinatum, quia tunc non possem infringere iudicis sententiam. hancque esse opinionem opin. refert, & loquitur Af. d. §. 31. cap. 54. num. 2. 3. & 4. & quod, si ex forma statuti quomodo instrumentum nulla potest opposui exceptio, possit soluere postea repetere per conditionem indebiti, quia non videtur renuntiasse iuri suo, ex quo cogebatur precise soluere, scribit Franc. Aret. in cap. 3. §. significauerunt, sub app. 24. in fine, de testib. & Bely. in cap. 15. quoad consulationem: sub num. 7. lincia 2. de senten. & re iud. quod idem ex Galles, & Modar. ritali, & sequitur summa quest. 1. sup. lincia 9. num. 20. vertic. subdeclarat.

30 Defenditur secundo, & melius, respondendo, quod illa communis opinio, de qua Af. d. §. 31. cap. 33. num. 1. loquitur quando est remota omnis exceptio, sed confirmatio loquitur in fortioribus terminis, quod est remota omnis exceptio, de omni defensione, prout hanc differentiam aduertit Bar. d. §. 31. planè. in finem. §. ff. de pet. h. iud. quo casu cum censetur remota etiam omnis iudicis, potius, si subiti aequitas naturalis, ne quis contra naturam, & contra iustitiam incurrat, interari contra eum de renuntiatione evangelica, Af. d. cap. 34. nu. 7. in fine, veric. etiam de num. 2. d. 2.

31 Contra eandem secundam confirmationem facit, quia aut illa verba, nulla audiatur exceptio, sunt apposta in rescripto emanato ad obsecrationem iuris communis: & tunc intelliguntur sublata solum exceptiones finiales: aut repetitiones in lege: & tunc remouentur omnes pactiones expresse permissas in aliqua lege, seu legibus: aut repetuntur in statuto pactiones, vel contra ius commune: & tunc statum est precise obseruandum, ut aliquid addat legi, Alex. in addit. ad Bar. in d. l. planè. ff. de pet. h. iud. in vltima additione, ibi. ego dico. & Ruginel. tract. de appellat. §. 9. gl. 2. sub num. 24. veric. preterea.

32 Contra eandem facit, quia licet statum disponat, vi is, qui negauit positiones, pendentes à factio proprio, incidat in penam centi & tudez debeat eum cogere omni iuris, & facti exceptione remota, & absque condemnatione ad eam soluendam infra decem dies numerandos à die, quod apparet, positiones esse veras: tam is, qui negauit eas, potest appellare, si rationabiliter appelle, vi puta, quia dicat, se innocentem à culpa, & delicto, quia statum, reiiciens omnem exceptionem, non reiicit effectualiter exceptionem innocentie secundum Alex. conf. 113. vltio iheremate. sub num. 7. vel sicut solum. & num. 8. lib. 5. quem refert, & sequitur Ruginel. d. §. 9. gl. 2. num. 27.

33 Contra eandem obstat etiam, quia, sublata exceptione, non intelligitur sublata defensio secundum multos, quos citat Af. d. §. 31. cap. 62. At appellatio est defensio, ut scripti supra initio huius q. nu. 4. ergo, sublata exceptione, non intelligitur sublata appellatio, Ruginel. d. gl. 2. num. 28. & 29.

34 Pro resolutione, & declaratione, omittis multis, considero tres casus.

Primus casus est, quando negatur id, cuius petitur executio, & ex facie instrumenti, seu sententia, habentis executionem paratam, non apparet, vi puta, locator agi pro expulsionem de domo, & euacuatione, & inquilinus negat, esse finitum tempus, & an sit finitum non apparet; quia in instrumento, seu sententia non est definitum tempus, quo debeat durare locatio: seu agitur de tacita reconductione: de isto casu potest inquilinus appellare per ea, quae ex Alex. in l. 1. §. de praesens. num. 25. si. de verb. obligat. refert, & sequitur Ruginel.

mel. d. gl'of. 1. sub num. 16. & 30. versic. idem.

55 Secundus casus est, quando actor non egerit via executiva, in qua statuerem negat appellacionem: & tunc similis e potest appellari, quia adhuc non videtur se fundasse in statuto, Ruginell. d. gl. 2. num. 31. & 32. & ego retuli supra lib. 1. cap. 76. sub num. 9. & dixi infra limit. 9. num. 1. & in his duobus casibus cessat effectus verborum, de quibus supra num. 45. vers. decemoretio.

56 Tertius casus est, quando constat, inquilinum esse in casu inclementi habentis executionem paratam, seu in casu statuti, seu legis mandantis procedi ad executionem, nulla exceptione obstante, & isto casu denegatur appellatio, & ita procedunt, quæ scripsi supra d. num. 45.

Exemplifica hunc tertium casum, quando locator, subito tempore locationis, agit contra conductorem; quia, supposito dicto statuto, denegabitur appellatio per ea, quæ scribit Ruginell. d. gl. 2. num. 25. & 26. vers. prædicta.

Quinimo, eircumducto etiam statuto, denegabitur appellatio in casu huius exemplificationis, ut retuli, & sequitur summa quest. seq. limit. 6. memb. 6. exempl. 3.

57 XIV. prout sub videtur, vel arbitro, seu iudicio tuo. his verbis, an & quando intelligitur sublata appellatio, vide q. seq. limit. 15. num. 1. & seqq.

58 XV. sit extra protectionem ciuitatis, & iudicis. his verbis in statuto appositus, excludi appellacionem refert, & sequitur Ruginell. d. S. 9. gl. 1. q. 75. num. 45. & probatur e contrario in cap. 34. ad audientiam, de appell. vbi ista verba in sensu affirmatiuo (submittito me, & mea bona protectioni Papæ) important appellacionem ad Papam, ut retuli, & sequitur sum supra q. 4. num. 9. ergo in sensu negatiuo, si quis sit positus extra protectionem ciuitatis, & iudicis, dicitur priuatus facultate appellandi: imò hoc sentit etiam Franch. in dicto cap. ad audientiam, sub num. 2. ibi, quid autem si dicta verba, & Card. Alex. num. 5. dum scribunt, quod dicta verba denegant audientiam, seu ius non debet reddi, aut quod sit bannitus, quæ singula verba, & præsertim quod sit bannitus, excludunt appellacionem.

Declaro tamen hæc esse vera, loquendo de appellacione extrajudiciali, de ea enim loquitur Doct. in dicto cap. ad audientiam.

quia appellatio extrajudicialis habet naturam conuentionis, & modum agendi, & bannitus non potest agere per ea, quæ dixi supra q. 5. sub num. 84. item, 5. secus est, loquendo de appellacione iudiciali, quia illa est defensio, & non est sublata peccata, quæ dixi supra sub num. 31. vers. declaro etiam vbi videas.

59 XVI. mox, statim, protinus, incontinenti, illico, confestim, sine mora, sine interuallo, sine ulla indificatione, & sine ulla procrastinatione. quolibet istorum verborum sublata esse appellacionem scribit Ruginell. tract. de appellat. S. 9. gl'of. 2. quæst. 18. nu. 49. quia sunt verba, quæ desiderant celeritatem, & quæ desiderant celeritatem non recipiunt appellacionem l. fin. ff. de appell. recip. & dixi q. seq. in placibus limitationibus & locis, & præsertim limit. 7. num. 1.

60 Declaro quod dial de istis verbis, ut procedat, si ex ipsis verbis positus in statuto possit inferri ad executionem, & siat processus executiuus, & cætera, quæ sunt in statuto, seruentur, Ruginell. d. gl. 2. sub nu. 49. versus finem vers. omnia enim.

61 XVII. celeriter, siue alia similia verba, quæ celeritatem important, excludunt appellacionem, ut ex Gassien. & alij ostendit, & sequitur Ruginell. tract. de appellat. sup. gl'of. 1. q. 17. num. 48. & videtur sentire Balz. consil. 330. statuto caueretur sub nu. 7. ab id debent siue velociter procedi, lib. 1. in impress. de anno 1545. typis Vincentij de Portonarijs. & Carnaz, in lucen. decis. 193. in causa N. sub num. 2. vers. primo quia. & num. 4.

62 XVIII. procedatur sine processu: appellacionem his verbis prohibita esse refert, & sequitur ex Carpan. ad statut. mediob. super stat. ad causas crimin. cap. 368. nu. 9. Cornaz. d. decis. 193. num. 5.

63 XIX. procedatur de plano. hæc verba important, quod possit procedi sine processu, Cels. Vgon. tract. de caus. num. 80. fol. 495. Redom. tract. de spol. eccl'ie. q. n. num. 47. tom. 14. fol. 255. ergo tollunt appellacionem per ea, quæ scripsi num. præced.

64 XX. Procedatur de facto, quibus verbis sublata esse appellacionem scribit Balz. consil. 330. statuto caueretur. sub omni. 7. lib. 12. Anguil. consil. 76. de tribus. num. 123. & seq. lib. 1. Cornaz. d. decis. 193. in causis. sub num. 3. vers. primo quia. & Ruginell. tract. de appellat. S. 9. gl'of. 2. q. 17. num. 80. & ita tenent

\* communiter Doct. Ratio. prius communis

opit

opinionis est, quia illa verba (procedatur de facto) excludunt licentiam, & illis non excluditur, si admittitur appellatio.

Confirmatur primo, quia procedere de facto est idem, quod procedere manu regia, Bar. Bapt. de S. Blasio, Menoch. & Angailf. quos retrahit, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 53. num. 41. in fine.

Sed à sententia Regis non datur appellatio, testibus Coeset. Nicol. Laudon. & alijs, quos retrahit, & sequutus sum infra lib. 5. num. 1. ergo neque datur à sententia aliorum iudicis, qui possit procedere manu regia, secundam eam, quæ scripta infra d. limit. 5. ex. 200. 3. nam. 6.

65 Confirmatur secundo, quia prædicta verba (procedas de facto) tribuunt liberam, & absolutam potestatem, ut refert, & sequitur Menoch. tract. de arbitrio. lib. 1. q. 7. num. 109. verum non liberam.

Sed à sententia iudicis, qui habet liberam, & absolutam arbitrium, non datur appellatio, testibus Felyo, Menoch. Farin. & Ruginck. quos retrahit, & sequutus sum q. seq. limit. 1. 5. num. 1. ergo &c.

Confirmatur tertio, quia à sententia, seu arbitratorum arbitratorum non datur appellatio, testibus Soc. Alex. Boer. Bal. & alijs, quos retrahit, & sequutus sum d. q. seq. limit. 1. 4. num. 1. 4. 1. 1.

66 An arbitratorum dicitur is, cui partes dant potestatem procedendi de iure, & de facto, ut scribit Paul. de Cassi. in l. 57. qui procuratorem. num. 7. verum sed quid sit. si. de procurat. & de sensu, ergo &c.

67 Confirmatur quarto, quia licet appellatio procedas, & sic actorum non consideratur sententia; idcirco is, cui partes dant facultatem in compromisso, ut possit procedere de iure, & de facto, possit illam facultatem exercere solum in processu, & non in sententia, quia illud verbum restringitur ad processum; cum sit contra ius commune, & odiosum, quod possit auferri de iure viuis & danti strictam in modica quantitate, tamen quando prædicta facultas datur à lege, & sic quando illud verbum, processus, & acta, profertur à lege, tunc appellatio processus venit etiam sententia, ut habetur in l. 46. actorum verba. ff. de re iud. & ut supra distinguendo docet Paul. de Cassi. in d. l. 57. qui procuratorem. num. 7. ff. de procurat. & de sensu. ideoque caute late ad tollendam dispositionem partes quando compromittunt de iure, & de facto solent arbitringendo, exprimere, in procedendo tantum, sed in sententiando de iure; cum sine illa expressione, & ignorata prædicta distinctione, satis obstat d. l. actorum verba: ergo si uterque procedat de facto ex dispositione legis, vel statuti poterit etiam hac facultate uti in sententiando.

68 Contra istam communem conclusionem adduco multa.

Primum, quia quodlibet iudicium habet duas principales partes: prima est in procedendo: secunda in decidendo, seu statuendo, seu rescribendo, quod dat arbitrium, & potestatem in procedendo, non censetur eandem dedisse in sententiando, & decidendo, vel è contra, quia sunt distincta, & vno concessio, non censetur concessum alteri. Bal. in d. l. qui procuratorem. verum & faciant, & verum pone quod. ff. de procu. & de sensu. die eius, quod si datur arbitrium Potestati procedendi de iure, & de facto, non videtur dari licentiam decidendi de iure, & de facto, & ideo decidendo, debet servare ius commune, Soc. conl. t. 94. circa primum. sub num. 1. ibi alio etiam modo, & sub nam. 2. lib. 2. ubi consultat, quod licet à sententia iudicis gabellæ laici super dantijs non possit appellari, tamen possit appellari sententia delegati Illustrissimæ Dacis Mediolani cum potestate procedendi more dantijs, quia, ut inquit, potestas procedendi non extenditur ad delegatam.

Sed quod sit in totum prohibita appellatio, est de diversis, ut ex eod. Soc. Azou. Franch. Dec. & Gozad. etiam, & sequutus sum infra q. 18. nu. 19. & 20. verum restringendo. Imò si non solum totalis prohibitio appellationis dicitur de decisorijs, sed etiam non totalis, ut puta quia prohibetur, ne liceat sequendo provocare secundum Rotam, quam refert, & sequitur March. tract. de commiss. par. 2. de commiss. rescri. integr. cap. 3. sub num. t. 50. fol. 417. in secunda impressione, dicens, quod statutum Vrbis, disponens, quod duæ sententiæ conformes faciant rem indicam, comprehendit etiam sententias Rotales: quod si intelligas ideo verum esse, quia statuta Urbis sunt secunda in omnibus tribunalibus quo ad decisia, secus quo ad ordinatoria: Ergo appellatio uti de decisorijs non venit in commisso, quæ respicit modum procedendi.

Secundum, quia possunt removeri quæ

res



ne confirmationes adductæ pro contraria opinione.

- 70 Prima enim confirmatio remoueretur dupliciter.

Primo ex ijs, quæ scribunt Bar. in l. 1. §. 1. proconsulibus. num. 2. c. de appellat. & Bertach. tract. de episc. lib. 4. par. 7. q. 11. num. 13. tom. 13. par. 1. fol. 337. qui dicunt, quod licet Episcopus esset priuilegiatus, ut à sua sententia non appelletur, tamen potest appellari à sententia riva Vicarii, Franci habet cap. 66. dilecti. quest. 6. num. 41. de appell. dicitur, quod priuilegium, concessum dignitati alicuius iudicis, ut ab eius sententia non possit appellari, non extenditur ad eius Vicarium, & Soc. d. cons. 195. sub num. 1. ubi ostendit, quod potest appellari à sententia subrogati, si et non possit appellari à sententia eius, in eius locum subrogatur, rursus idem Bar. in d. l. à proconsulibus. sub num. 2. dicens, quod licet statutum disponeret, quod à sententia talis Potestatis non posset appellari, tamen quando sententia fertur ab eius Vicario potest appellari, hæc que esse communem scribit, & sequitur Soc. cons. 39. capio plurimum. num. 13. vers. sed quando. lib. 4. atque quod scripsi infra. num. 109.

- 71 Secundo, quia quamuis delegatus possit procedere more darii, tamen ab eius sententia potest appellari, quamuis non possit appellari à sententia darii, & si licet non possit appellari à sententia Regis, tamen potest appellari ab eo, qui potest procedere manu regia, sicut etiam dicimus, quod licet non possit appellari à sententia Principis, tamen potest appellari à sententia eius delegati, ut dixi infra. num. 154. vers. sublimis quinto. Et ratio est in promptu, quia in principe delegante defuit possibilitas appellandi, ex quo non adest superior, qui sententiam possit corrigere, sed in substituto subrogato, seu delegato non deficit, quia potest corrigi à suo superiori. Videmus pariter, quod licet ab arbitratore non debeat appellari, tamen à iudice ordinario, qui conuenit per viam reductionis ad arbitrium, boni vult, datur appellatio, ut resuli quest. seq. limit. 2. q. num. 2. vers. sublimis.

- 72 Secunda confirmatio remouetur ex ijs, quæ ipsemet Meno in eadem q. 7. num. 70. & seq. & nos scripsimus supra lib. 3. cap. 53. num. 30. & 33. cum dicimus, quod tunc Princeps debet seruare leges, & potest solui

deserere modum rigorosum procedendi, & solemnitates processus, sed non potest in definiendo mutare ius positum, quod sapit naturalem equitatem.

Sed sic est, quod appellatio est de decisorijs, & est species defensionis, ideoque continet, & sapit naturalem equitatem, ergo &c.

Tertia confirmatio remouetur, quia Bar. & Rom. tenent contrarium, & Alex. non ausus est desinere, quos citauit quest. seq. limit. 2. q. sub num. 2. vers. coacti istam. dum scribunt, dari appellationem ab arbitratore.

Quarta confirmatio potest remoueri, quia licet adest verum, quod processus includit etiam sententiam, tamen non propter hoc tollit appellationem, & Præterea ista quarta confirmatio videtur optime sublati ex ijs, quæ scribunt Bar. & Soc. quos adduxi supra. num. 68. vers. contra istam. dum ostendunt, quod facultas dari circa modum procedendi non se extendit ad modum sententiandi, & loquuntur etiam ipsi in facultate dari à lege.

- 73 Tertium, quia quando Princeps delegat iudicium iudici cum præcepto, quod faciat, quod iuris est, si et eadem tribuat facultatem procedendi de facto, tamen non cessat prohibere appellationem, quia appellatio permittitur de iure, & in decisorijs vult, ut faciat, quæ sunt de iure, Soc. d. cons. 95. sub num. 1. & 2.

Sed sic est, quod quamuis Princeps, seu statum non dicat in delegatione, ut faciat, quod iuris est, censetur tamen dixisse, quia Princeps præsumitur velle, quod iustum est. Ergo nunquam censetur prohibere appellationem, nisi id expressis dixerit verbis.

Quartum, quia quodcumque arbitrium, & potestas datur iudici in procedendo, & etiam in pronunciando, tamen intelligitur in ijs, quæ ipse iudex facere debet, sed non in ijs, quæ parti essent quæsitæ de iure gentium.

Sed pronunciare, an appellari possit, vel non, pertinet ad iudicem ad quem.

igitur hoc non venit in arbitrio, & potestate data, Soc. d. cons. 195. num. 4. ubi nam quæcumque potestas. lib. 3.

- 74 Illis non obstantibus, tenenda est conclusio, quod non possit appellari, contra quæ est enumeratio, ut dixi, tum quia est validis argumentis confirmata, tum etiam quia

quia adducta contra eam facile tolluntur.

Ad primum enim responderetur, quod licet iudici non censeatur data facultas sententiandi de facto per ea, quae scribunt Bal. & Soc., quia se vera lex, seu Princeps nunquam potest intendere, ut iudex possit sententiam excedere leges, & facere iniustitiam, tamen non tenet ista consequentia: iudex non potest sententiando facere iniustitiam, & definire de facto, ergo appellatio non intelligitur prohibita: nam si teneret, teneret etiam ista: statutum, & Princeps, committere deo casum, remota quacunque appellatione, & nullius iuris dispositione, non tribuunt facultatem iudicis, ut possit sententiando excedere leges, & facere iniustitiam: ergo neque in isto casu dicitur prohibita appellatio: & tamen ista consequentia non tenet, sed est falsissima, quia appellatio est aperte prohibita: & ratio quare non teneat, est, quia illa verba, *de facto*, quae sui natura importunt executionem, seu processum executivum, ut bene, & aperte innuit Bal. d. conf. 330. sub num. 7. lib. 1. & in executivis non datur appellatio.

Nec obstat conf. Soc. quia ad illud pertinet responsio ex sequenti responsione.

75. Ad secundum dico, quod non obstat adducta contra primum confirmationem, nam, respondendo, quod licet a delegato detur appellatio, & non detur a delegante: item licet detur a delegato more datus, & non detur a datario: tamen dico, quod hoc procedit, quando remotio appellacionis confirmatur a respectu iudicis, quo casu non militat eadem ratio in delegato, quae militat in delegante, quia delegans consideratur, ut iudex supremus: secus est, quando appellatio remouetur non ratione personae iudicantis, sed ratione celeritatis, quae desideratur in causa, quae tunc procedit confirmatio, eo quod tam in delegante, quam in delegato militat ratio celeritatis: Sed sic est, quod in casu nostro desideratur celeritas per illa verba, *procedatur de facto*, ergo sicut non appellatur a sententia Regis propter eminentiam Regis, ita etiam non appellatur ab eo, qui iudicat manu regia propter celeritatem, quae desideratur in casu: cum manu regia idem sit, quod de facto, & de facto celeritatem importet, facit, tamen, quod non est ratio ista argumentario deducta in prima confirmatione, si velimus admittere conf. Soc. cui tamen posset multipliciter responderi, sed non est necessarium.

22 p

Non obstat adducta contra secundam confirmationem, quia respondeo, quod illa conclusio, quod Princeps non possit tollere appellationem, maxime per vim legis est falsissima, & in testem adduco experientiam.

Non obstat adducta contra tertiam confirmationem, quia respondeo, quod illa opinio contra confirmationem non est vera, nam communis opinio est, quod ab arbitratore non detur appellatio per ea, quae testantur, & sequitur sum quare. seq. limit. 1. 4. num. 1.

Minus obstat adducta contra quartam confirmationem, quia respondeo, quod licet facultas data in procedendo non extendatur in sententiando, tamen id est verum, quando illa facultas in procedendo importaret iniustitiam in sententiando, & ita procedant, quae sunt dicta contra confirmationem: secus quando non importarent iniustitiam: sed sic est, quod verbum, *de facto*, prout respicit processum executivum non importat iniustitiam in sententiando: ergo appellatione processus potest contineri sententia.

Ad tertium responderetur, quod licet appellatio sit de decisorij, & ideo regulariter non veniat in modo procedendi: tamen veniat exclusivus, quando modus procedendi est executivus, requirit eandem, quia alias non posset stare processus executivus, & celeritas causae, si non excluderetur appellatio, & ideo in his expressis verbis dicitur appellatio prohibita, quando lex mandat procedi executive.

Ad quartum respondent inuicem a praesentibus, incunctus stylus, & nota experientia, quae passim in omnibus tribunalibus servatur, ut a sententia iudicis, cui sit data facultas procedendi executive, non detur appellatio per ea, quae late scripta quare. seq. limit. 9. & 10.

Et per hoc, dum essem Praetor Civitatis Lucensis, concludebam, non dari appellationem ei, qui fuerat eodem modo ob delationem pallinorum, ex quo statuta fundaci ibi 3. cap. 6. in fine mandant procedi de facto, & ita tenui Rot. Lucensis, ut in eius decisionibus cessatur Cornaz. decis. 193. in causa N.

76. XXI. *procedatur sola fuerit veritate inspecta*, quibus verbis sublatam esse appellationem sentio, ex eo, quod ista verba importent

manu

- mann regia, Achil. Person. tract. de petit. hered. num. 561. fol. 282. sed à sententia Regis non datur appellatio: ergo neque à processu factio manu regia per ea, quæ scripsi supra num. 64. vers. 20.
- 77 XXI. *sic lre, statim, & ex officio*, quibus verbis sublatam esse appellationem, refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 28. num. 69. vers. sexto. tom. 5. fol. 447.
- 78 Declara primo nunc sextam exceptionem, positam supra num. 20. seu oatum clausula, *appellatione remota*, ut licet Princeps referat cum dicta clausula, ante illa clausula non operatur contra tertium; & ideo tertius poterit appellare per ea, quæ retulit, & sequutus sum q. seq. limit. 6. memb. 4. ou. 78. versic. confirmatur primo.
- 79 Declara secundo, ut clausula, *appellatione remota*, seu alia similis posita in medio litterarum respiciat solum præcedentis, non autem sequentia, nisi fuerit in fine litterarum, & hoc, si negotia sint separata, cap. 71. inquisitioni. & ibi Canoniz. de appellat. & quod clausula (appellatione remota) posita in vno articulo rescripti continentis plures articulos habeat locum in omnibus illis articulis, scribit Franch. in cap. 41. secundo requiritur in summario, de appell. quia clausula in principio, vel in medio, seu in fine posita debet referri ad omnia, quando non est datur rationem diversitatis, quare magis ad vnum, quam ad reliquum referat ut, Froch. eod. cap. 41. secundo requirit. ou. 3. & Card. Alex. num. 7. in fine, & seq. ubi declarat, & quod clausula posita in eis plura capitula, vel in principio, vel in fine referatur ad omnia capitula, quando non est ratio, quare magis referatur ad vnum, quam ad aliud, quia si extaret ratio quare ad quendam non posset referri, ad ea non referretur, scribunt Bar. in l. 3. talis scriptura. §. hanc aut. sub num. 3. de leg. 1. & Affl. in consil. ve de successibus. sub num. 64. lib. 3. fol. 145. ubi materiam declarat, & vide Aret. in l. 3. & si pepererit. sub num. 9. versus finem, ibi. adde primo, & cum. 10. ff. de liber. & posthum. & quod non possit dari certa doctrina, scribit Franch. in d. cap. 71. inquisitioni. not. ult. num. 3. de appell. & an clausula posita in vno capitulo videatur repetita in alio, vide Papien. in praet. in form. libell. pro leg. rei sing. in gl. coram vobis. nu. 28. fol. 386. & Socc. lun. conf. 109. qu. 59. lib. 2.
- nam quod clausula posita in dispositione, vnius capituli referatur ad illud solum capitulum, & non ad præcedentia, vel sequentia, scribunt Bar. in d. §. hanc autem. sub num. 3. ff. de leg. 1. & Affl. sub d. num. 64. ibi. falsi nisi clausula, dicens, quod si sit in fine posita continuata ad proxima, tunc non referatur ad præcedentia remota, sed ad connexa tantum, & Aret. in ead. l. talis scriptura. sub num. 4. versus finem, ibi. & ad primū adde. allegans contra istam doctrinam casum in l. 5. & qui data. §. 1. ff. ex quib. caus. mai. & postea soluendo, ait quod ibi non est sumendum argumentum à contrario sensu, nisi forte in eo casu, in quo qualitas adiecta in vno capitulo videatur repetita in alio.
- 80 Declara tertio eandem clausulam, ut non operetur, quando à iure esset specialiter concessa appellatio, vide quæ scripsi infra num. 100. vers. restringe idem temperamentum, & quod clausula (appellatione remota) non impediat revocationem auctionatorum, quando appellatio interponitur ex causa expressa in iure, retuli, & sequutus sum infra num. 105. vers. adverte vltimus.
- 81 Subdeclara, ut appellatio dicatur expressa approbata à iure, & ideo possit appellari, non obstantē dicta clausula, in casibus, de quibus Spec. Abb. Franch. & Dec. quos citavi infra sub num. 100. vers. casus.
- Declara quarto, ut non intelligatur prohibita ab interlocutoria, Felyn. Rot. & Broderod. quos retuli, & sequutus sum q. seq. limit. 6. memb. 7. num. 32.
- Intellige istam declarationem cum distinctione, quam posui eadem limit. 6. memb. 7. num. 35.
- 82 Declara quinto, ut non habeat locum, quando iudex dolo malo, vel lata culpa protulit sententiam, ut retuli, & sequutus sum quæst. seq. limit. 6. memb. 7. sub num. 76. vers. restringe quoto.
- 83 Declara sexto, dummodo non addit notorium gravamen, quia clausula (appellatione remota) non excludit gravamen notorium, Capua. q. decis. 33. appellatione, par. 1. seu dummodo sententia non sit evidenter iniqua, Io. Ferrar. tract. de appell. lib. 2. cap. 3. sub nu. 130. tom. 3. fol. 68. Felyn. in cap. 14. causam quæ. sub nu. 3. de sent. & re indic. dicens, quod clausula (appellatione remota) non operatur, ubi est iniustitia notoria, idem per similia verba scribunt Lancell. tract. de

appell. par. 2. cap. 12. de arbit. & innov. appell. pend. inst. 2. princip. num. 24. fol. 365. & B. edet. tract. de appell. par. 1. tit. 1. col. 27. versus finem sub littera D.

85. Extende primo istam declarationem, ut iudex in causa huius declarationis teneatur desistere appellacioni, licet alias non teneatur, procedendo cum ista clausula, appellacione remota, Contat. in l. voica, limit. 9. num. 5. vers. idque adeo verans. & latius q. 16. num. 7. C. si de momen. poss. iunctis his, quae dicuntur num. 6. & t. o. dicens, quod talis appellatio operatur utrumque effectum.

Extende secundo, ut possit appellari etiam si per scripturam Principis de partium consensu esset sublata omnis appellatio, quia nihilominus, si appareat de evidenti iniquitate sententiae, poterit appellari; nunquam enim eiusmodi iniquitas censetur permessa, & nec Princeps, nec partes verisimiliter intellexerunt de appellacione ab evidenti iniquitate.

Contra hanc extensionem tenet Ruin. conf. 82. viso ac petito. sub nu. 3. vers. est & alius casus. ibi. sed in contrarium: lib. 5. ratio est, quia sicut alienatio, prohibita a lege, & ab homine intelligitur prohibita, etiam in illis casibus, in quibus non intelligeretur prohibita, si unica tantum prohibitione esset prohibita, ita etiam appellatio intelligitur prohibita etiam in illis casibus, in quibus non intelligeretur prohibita, si unica tantum prohibitiō esset prohibita, Ruin. d. conf. 82. num. 4.

Ergo non discedo ab extensione, nam ratio Ruini confutatur ex sequenti subextensione.

Subext. ostendit ut maxime procedat, quando intercessisset dolus iudicis, quia tunc posset appellari, quomodo per scripturam Principis de partium consensu esset sublata omnis appellatio, quia dolus remitti non potest. Ruin. d. conf. 82. num. 3. vers. est & alius in fine, lib. 5. sed dolus non dicitur propter modicam lesionem, sed propter enormitatem, vel nimiam magnitudinem, Ruin. d. conf. 82. num. 3.

Tenetur etiam extensio, ut si iniquitas sensibile appareret in re minima, tunc non adhibetur appellatio, quia de minimis non habetur ratio; & sic remanet sub arbitrio iudicis.

Subdeclara eandem declarationem, ut appellari debeat infra decem dies per ea,

quae dixi supra quest. 12. num. 67. ubi videas.

86. Declara septimo, ut hanc clausulam possit Princeps concedere ex gratia, sed non ex iure, ideoque eam non dabit Signatura iustitiae, sed solum Signatura gratiae, Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. cum clausula, appellacione remota, cap. 10. num. 1. & 2. fol. 99. in 2. impress. & ita servatur.

Contra hanc declarationem facit, quia appellatio respicit ordinariam iudicij, & revertit, & sequitur sum infra q. 18. num. 3. & seqq. sed Signatura iustitiae potest tollere ordinem iudicij, & ideo committit causas summarie, & sola facti veritate inspecta: ergo.

87. Retenta declaratione, quae servatur in praxi.

Restringe eam, ut non procedat, quando signaretur de communi partium consensu, quia tunc illam concederet etiam Signatura iustitiae, Marches. d. cap. 10. sub tit. 7. fol. 99. & an procuratoris consensus sufficiat, vide quest. seq. limit. 2. num. 120. vers. secundus casus.

88. Declara octavo, ut non procedat, quando offerretur probatio parata incontinenti ad iustificandam appellacionem, quia clausula (appellacione remota) non tollit hanc appellacionem, Contat. in l. voica, limit. 1. 2. num. 2. & 3. C. si de momen. poss.

89. Declara nono, ut commissi causa cum clausula (appellacione remota) non intelligatur prohibita recusatio iudicis, nec intelligitur causa commissi, recusatione remota, cap. 36. postremo. de appell. & banc esse communem opinionem, quia quando sunt duo iura separata, remoto uno, non sequitur remotio alterius, scribit Bar. in l. fin. in vltimis verbis. C. de senten. & interl. omni iud.

90. Extende hanc declarationem, ut sic vera etiam de iure civili, quia separatim separatia est ratio, Franch. in cap. 12. super eo. l. secundo, col. 3. sub num. 18. de appellat. & 9 appellat. & recusatio fiat separatim, patet ex pluribus, de quibus Franch. eod. cap. super eo. num. 47. vers. 10 gl. in verbo sicut appellacioni.

Primo enim sunt separatae, seu differunt in hoc, quod ab executoribus non appellatur, & tamen recusatur.

Secundo, quia à iudice non appellatur, nisi gravet, & tamen recusatur, ut

suspectus, etiam si non graui.

¶ Tercio, quia à iudice, in quem quis con-  
sensit, potest appellare, & tamen eum non  
potest recusare, nisi ex noua causa.

Quarto, quia à Vicario Episcopi non ap-  
pellatur ad Episcopum, & tamen recusari  
coram Episcopo.

¶ Contra hanc extensionem in delegato  
putat Abbt. in eod. cap. super eo, num. 10.  
versus finē, de appell. dicens, quod sicut nō  
licet sine causa appellare, ita nec recusare.

¶ Non recedas ab extensione, & contra  
Abbt. simagis Fran. h. vbi supra.

- 91 Declara decimo, vi non habet locum in  
casibus, in quibus appellatur ex rationabili  
causa, quia in eis potest appellari quauis  
in rescripto sit inhibita appellatio, & hi ca-  
sus sunt tres, quos ponit Spec. tit. de ap-  
pell. §. in quibus, num. 2. per totum, versic.  
sed quam dices, lib. 2. fol. 186.

- 92 Declara vndecimo, vt clausula (appella-  
tione remota) & quous alia similis clausula  
non ita efficaciter tollat, ac remoueat ap-  
pellationem, prout tollit, & remouet eius co-  
mune, seu statutum, quia fortius est remo-  
tio inducta à statuto, seu à lege, quam indu-  
cta per rescriptum Principis, Dec. in cap. 1.  
sicut totum, oot. 1. versus finem, num. 18.  
ibi. & ad prædicta notandum est, de rescrip.  
& Ruginel. tract. de appell. §. 6. gl. 2. cap. 8.  
num. 6. versic. postea, fol. 100.

- 93 Declara duodecimo, vt hæc clausula,  
*appellatio remota*, tollat solam appellatio-  
nem friuolam, Spec. tit. de appell. §. in quib.  
bus, num. 15. versic. duodecimo, lib. 2. fol. 185.  
dicens, quod censetur remota sola appellatio  
friuola, Bar. to l. 1. §. & parui sub num. 3.  
ibi. pro hoc facit, & quod citant etiam Felyn.  
in cap. 18. causam quæ, num. 21. versic. simi-  
liter dicit, de rescrip. Rebuff. tract. de appell.  
art. 7. gl. 2. sub nom. 6. versic. decimo tertio.  
tom. 3. fol. 304. Lancel. tract. de arbit. pat. 2.  
cap. 13. de arbit. & in nou. appell. pend.  
lib. 1. §. princip. nom. 40. tom. 3. fol. 362.  
dicens, quod solet dici, quod talis clausula  
tollit solum friuolas, non autem legitimas  
appellationes, & à iure permissas, Marches.  
tract. de commiss. par. 1. de commiss. eum.  
claus. appell. 1. mot. cap. 10. num. 18. refert;  
quod intelligitur remota friuola, & non le-  
gitima, & num. 12. fol. 99. in secunda im-  
press. dicens, quod si præfata clausula appo-  
nitur in litteris, quæ expediuntur sine causa  
cognitione non tollit, quia appellatio inter-

ponitur, secus erit, si sine expedite causa co-  
gnita, Soc. cons. 39. capto primum. num. 10.  
lib. 4. dicens, quod statutorum, seu rescriptum  
tollens appellationem, saltem quoad effectū  
suspensiuum non inuit legitur de appellatio-  
ne iusta, & rationabili.

- 94 Ratio quare censetur remota sola ap-  
pellatio friuola, prout ita limitat loquatur  
Spec. & ceteri supra citati, & plerique alij,  
est, quia mens Principis apponentis istam  
clausulam est tollere solum iniustas appella-  
tiones, Franch. in cap. 41. secundo requirit.  
nom. 2. num. 1. de appell. unde hæc clausula  
sonat potius in quidam monitionem, ide-  
licet, vt non deferatur appellacioni frustra-  
turiæ, quàm quod in aliquo de iure iuri  
communi, & consequenter apponitur potius  
de stylo generali, quam de iustitio spe-  
ciali, Lancel. d. limit. §. princ. num. 39. tom. 3.  
fol. 366. & Rugin. tract. de appell. §. 6. glof.  
2. cap. 8. num. 7. fol. 100. & quod hæc clausu-  
la soleat apponi in vulgarit, & vendibili re-  
scripto *congressus*, non licet adhibito matu-  
ro consilio Principis, & quæ in scilo, scribit  
idem Lancel. d. limit. §. princip. limit. 10.  
num. 38. fol. 366. & adde quæ scripsit infra  
sub num. 105. in 4. cas.

- 95 Subdeclara, vi hæc declaratio habeat lo-  
cum de iure canonico, quia canones de fa-  
cili permittunt appellationem, & sic rescrip-  
tum de iure canonico operatur remotionē  
appellacionis friuolæ, secus de iure ciuili,  
quia operatur remotionem appellacionis  
etiam non friuolæ, ex quib. leges ipse sine  
rescripto reiciunt appellationem friuolam,  
Glof. in l. 1. interdum, in verbis eo pro-  
uocare. §. à quib. appell. non lic. & quod  
de iure ciuili nullatenus possit appellari, re-  
fider Franch. in cap. 53. pastoralis. num. 13.  
versic. circa secundum, de appell. vbi agendo  
quod operatur hæc clausula de iure ciuili,  
& relatis varijs distictis, tenendum videri,  
quod quando dicta clausula apponitur à  
Principe, nullatenus possit appellari, etiam si  
iusta causa in appellacione inferatur, & hoc  
inquit, tam in definitiua, quàm in interlo-  
cutoria, & demum subdit, quod hæc clau-  
sula tollit omnes appellationes, etiam fa-  
ctas, dummodo non sint specificæ à iure  
permissæ.

Contra hanc subdeclaram, & in  
specie contra Glof. Insurgit Bar. to d. S. Inter-  
dum, num. 1. dicens, quod etiam de iure  
ciuili potest multis casibus appellari inter-

sententiam diffinitivam, quasi dicat, istas appellationes anre diffinitivum si nentiam, esse frivolas, & tamen permitti etiam de iure civili, & concludendo, non esse in hoc differentiam inrer ius civile, & ius canonium, subdit, delegationem, seu commisionem causae, appellatione indistincte remota, esse prohibitam de iure civili, ideoque ralem delegationem non valet: quare, replicando idem, inquit, si committatur causa, appellatione remota simpliciter, commissio non valet nec secundum leges, nec secundum canones; sed si, inquit, committatur, remota appellatione à diffinitiva, valet commissio; & secundum leges, & secundum canones.

Contra eandem subdeclaratorem: quod enim hac clausula etiam de iure canonico remoueat appellationem etiam ex iusta, & rationabili causa interposita, sentit Franch. in d. cap. 53. pastoralis. sub num. 3. ibi. operatur ergo de appell. diccas, quod licet de iure canonico pro omni causa grauaminis, quantocumque minima, possit appellari, dummodo sit rationabilis causa illar grauaminis, tamen, inquit, ubi apponitur clausula (appellatione remota) ex nulla causa poterit appellari etiam iusta, & rationabili. & pro qua illas regulariter esset permissa appellatio, nisi talis causa, propter quam appellatur, sit in iure expressa, quod si iura specialiter sit permissa appellatio in illo causa, Retenta hac subdeclaratone; quod saltem de iure civili censetur prohibita etiam appellatio interposita ex iusta, & legitima causa.

Extende eam, ut maxime procedat, quando esset apposta clausula (omni, & quacumque appellatione remota) prout communiter solet apponi, quia tunc omnino denegatur appellatio, Marches. tract. de commiss. par. 12. de commiss. com. claus. appelle rem. cap. 10. num. 18. in fine, & num. 19. soli 207. & facit quod de clausula (remota) omni exceptione regulatioris scriptis infra numeri 18. extensio.

97. Tempera eandem subdeclaratorem, ut sit vera respectu iudicis à quo quis, Retenta hac clausula, non teneatur deferre appellationi, quacumque appellatio sit, dummodo non sit expressa à iure concessa, quare potest in vim etiam clausulae appellationi obiectaeque non deferre, nisi ubi in specie dicitur appell. 5. in quibus. sub num. 34. vers. etiam. ubi. tu sic quod dicitur lib. 2. fol.

187. & quod clausula (appellatione remota) tollat omnem appellationem etiam ex legitima, & probabili causa interpositam, quod ad necessitatem deferendi tali appellationi, quia iudex non teneatur deferre, scribit Franch. in d. cap. pastoralis. num. 1. not. 17. & 2. & quod iudex à quo non teneatur deferre appellationi, ideoque appellatio non suspendat eius iurisdictionem, sed possit iudex exequi suam sententiam antequam recipiatur à superiore, scribit Abb. in eod. cap. pastoralis. num. 9. in primo effectu. & quod non teneatur deferre, scribit etiam Contrar. quem retuli, & sequitur sum vers. seq. in fine.

98. Secus est respectu iudicis ad quem, si quod respectu deuolutionis negotij ad superiorem, quia hac clausula (appellatione remota) non tollit quomodo appellatio ex legitima causa interposita habeat effectum deuoluendi negotium ad superiorem, ut sit possit per eum reuocari, & emendari grauamen per viam appellatiouis secundum communem intellectum ad dictum cap. pastoralis. ve scribit ibidem Franch. not. 2. & lare sub num. 6. vers. seu operatur. & quod pars possit appellare licet grauamen non sit expressum in iure, & superior reuocet illud grauamen, quod fuerit commissum post appellationem, licet iudex à quo appellationis non detulerit, eiq. causa fuerit commissa, appellatione remota, scribit Sper. ubi supra, & hoc sentit etiam Abb. in d. cap. pastoralis. num. 13. & 15. & Franch. num. 5. vers. finem vers. aduerte tamen, & de magis communi opinione testatur Abb. d. num. 15. & quod dicta clausula nihil operetur quoad partem quomodo semper ex iusta causa possint appellare, sed operetur quoad iudicem, ne teneatur deferre, refert, & sequitur Contrari in l. vna, q. 1. num. 6. vers. ultimo non obstat. Cui de mon. poss.

99. Iudex ad quem non solum potest per viam appellatiouis reuocare grauamen, sed teneatur reuocare ex debito iustitiae tantum, quod, faciendo aliter, diceretur infert in iustitiam, & ex hoc posset appellari, quia intentio apponentis clausulam (appellatione remota) est, ut iustitia consequatur effectum; si ergo iudex appellatioui consensit de grauaminis, cessatio prohibitio nis, Franch. in d. cap. pastoralis. sub num. 6. vers. finem, vers. subditur tamen. Contra hoc temperamentum: quod enim iudex

Index à quò debeat deferre appellatìoni, & superfedere quando appellans colorat suam appellatìonem, inferendo in ea causam iustitiae, scribat Contar. in l. vnica, q. 1. num. 9. lunda nom. 4. & 5. Cui de mom. poss.

- 300 Restringe idem temperamentum, dum dicimus, quod iudex à quo non tenetur deferre appellatìoni, vt hoc non habeat locum in casibus, in quibus causa, propter quam appellatur, est expressa in iure ita, vt in iure sit propria in eisdem casibus expressè etiam permissa appellatio: tunc enim, quomuis sit in re scripto inhibita, poterit appellari, Spec. vii. de appell. §. in quibus. sub nu. 28. versus finem, ibi, in his ergo casibus lib. 2. fol. 86. in fine, Abb. in cap. 53. pastoralis, num. 1. & ibidem Franch. num. 1. & sub num. 3. ibi. operatur ergo. de appell. Contar. in l. vnica, q. 1. 6. in fine, num. 10. C. si de mom. poss. & Broder. tract. de appell. par. 1. de suis probatur ex ipso textu in d. cap. pastoralis.

Casus, in quibus iura capitis permittit appellari, seu causas rationabiles appellandi expressas in iure ita, vt in ipsis possit appellari etiam si in re scripto sit inhibita appellatio, docent per regulas Abb. in cap. 53. pastoralis. num. 14. vers. ad secundam questionem. Franch. q. 9. num. 28. & Dec. num. 39. vers. secundo queritur. de appell. sed latus, ponendo causas, & enumerat Spec. in d. 5. in quibus. num. 28. vers. sed quoniam dices. fol. 186. & aliquot casus habet sapia in 71. 24. & 5. declar. num. 78. 83. & 85.

- 301 Declara decimotertio, vt quomuis iudex à quo tenetur deferre iustitiae appellatìoni, alias puniatur, vt ex Spec. Franch. & Contar. retuli, & sequutus sum quæst. seq. in ampliat. 17. num. 61. vers. confirmatur primo, tamen non potius, si causa esset ei commissæ cum clausula, (appellatìone remota) Abb. in d. cap. 53. pastoralis. num. 10. vers. secundus effectus, & Franch. sub num. 5. vers. quinto operatur. de appell.

- 302 Subdeclara likam declarationem, dum modo causa appellandi, seu appellatio non sit expressè permittita in iure, Franch. vbi supra.

- 303 Declara decimoquarto, vt licet attentata post appellatìonem à diffinitum reuocentur ante omnia per viam attentati, vt ex Abb. Franch. Dec. Contar. & Lancel. retuli, & sequutus sum sapia q. 3. num. 48. effectus 4. tamen non veniunt reuocanda per viam attentati, si causa erat commissæ, appellatìone remota, Abb. in cap. 53. pastoralis. num.

11. vers. tertius effectus. Franch. num. 6. vers. sexto queritur. de appell. & lase Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. de attent. & innou. appell. pend. limit. 3. princip. nu. 1. & seq. tom. 5. fol. 365. quia iudex vigore huius clausule potest exequi sententiam, non obstantè appellatìone, Spec. vii. de appell. §. in quibus. sub nam. 34. ibi. hinc est lib. 1. fol. 187. Abb. in d. cap. 53. pastoralis. sub nu. 9. vers. primus quod vbi, & Franch. nu. 4. vers. quarto operatur. & num. 6. vers. sexto operatur. Maran. in suo spec. par. 6. 20. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 28. num. 336. in fine, fol. 507. & Rot. diuers. decif. 1258. peregrinus. par. 3. lib. 3. fol. 268.

- 304 Aduerte tamen, quod & si non veniant reuocanda per viam attentati, tamen possunt reuocari per viam querelæ, agendo ordinariè coram superiore, Abb. & Franch. in locis supra proxime citatis.

- 305 Aduerte vltimus, quod in quibusdam casibus reuocantur etiam per viam attentati, non obstantè dicta clausula.

Primus est, si fecerit attentata post inhibitionem, Franch. vbi supra, & Lancel. tract. de attent. d. limit. 8. num. 9. limit. 2.

Secundus est, si essent gesta post receptam appellatìonem ex certa scientia, in d. 5. pa. Franch. vbi infra, & Lancel. d. limit. 8. num. 10. limit. 3. tom. 5. fol. 365.

Tertius casus est, quando esset appellatum ex causa expressa in iure, quia ubi causa appellatio operatur omnes ius effectus, & sic deuolutiuum, & suspensiuum, & consequenter attentata veniunt reuocanda per privilegium attentatorum, Franch. in d. cap. 53. pastoralis. sub num. 2. vers. sexto operatur. de appell. & Lancel. d. tract. de attent. par. 2. cap. 1. de attent. & innou. appell. pend. limit. 2. princip. nam. 13. & 14. limit. 4. tom. 5. fol. 365. & iste tertius casus comprobatur ex his, quæ dixi supra num. 100. vers. restringe idem.

Quartus casus est, quando hæc clausula esset apposta in vulgari, & vendibili re scripto, cuiusmodi, quia cum non sit apposta, scientie Princeps, & marito consilio, non impedit reuocatìonem attentatorum, Rot. diuers. d. decif. 1258. peregrinus. par. 3. lib. 3. quam refert, & sequitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. d. limit. 8. prima num. 38. fol. 366. adde quæ scripsi supra num. 94. vnde clausula appellatìone remota





mitate, seu marchionatu, & in eorum subditos possint omnia, quæ possit Imperator in toto debere, videlicet Paul. de Castr. Alex. & Barbat. scribit Curt. iun. tract. de feud. par. 2. princip. inter qq. de personis laicis, q. 2. princip. num. 6. tom. 10. par. 2. fol. 58. de quod Duces, Comites, Barones, & reliqui Principes perperso inuestiti dicantur habere iura Imperij, & possint in terris suis, quod potest Imperator in toto orbe, & ideo possint etiam referuata specialiter Imperatori, referu. de sequi rursus, citato Bellon. conf. 59. & 59. num. 2. pro comuni opinione, Clement. tract. de pat. potest. effect. 2. sub num. 41. fol. 106. & quod Duces, Marchiones, Comites, & alij Barones possint in eorum terris, quod potest Imperator in suo regno in tantum, quod Baro dicitur Princeps ciuitatis, & territorij, riserunt Carra. super tit. 49. num. 9. & Rolin. à Vall. conf. 59. nu. 24. & seqq. lib. 1. & quod isti domini temporales velint posse omnia in eorum territorio, & ita de facto structu, & esset reuocare mundum, si potestas istorum domini non temporaliu reuocaretur in dubium, refert, & assentitur Com. conf. 199. viso rescripto. col. ult. sub num. 7. lib. 1. & conf. 178. visa copia. sub num. 3. lib. nec videatur obitare. lib. 3. & quod Dominus Pandulfus de Melatellis, quamvis recognoscere Papam in superiore, tamen teneret iura terris suis locum Principis, & omnis Rex habeat in regno suo plenitudinem potestatis, etiam si regnum habeat in feodum ab alio Rege, & c. cognoscat superiorem, & quod hodie Reges in regnis suis de facto obineant vicem Imperatoris, & quod etiam isti alij domini temporales perpetui fungantur salutem de facto vice Principis in eorum terris, & quod etiam Vicarij perpetui, Duces, Comites, vel Barones possint facere in terris suis omnia, quæ Imperator potest facere de iure per totum orbem, refert, & sequitur, consilium super donatione facta à Domino Iulio Cesare de Varano Domino Camerini, Com. d. conf. 199. num. 6. versus finem, & num. 7. lib. 1. & quod habentes iurisdictionem iure proprio, & in perpetuum dignitatem, & ad multationem cognoscant primas, secundas, & tertias causas, retrah. & sequitur sum supra q. 8. num. 19. vers. quintus casus.

113. Contra hanc extensionem, quod enim isti non possint dare iudicem, appellatione re-

more, probatur, tum quia ab ipsimet Comitibus, Ducibus, & Baronibus potest appellari, vt scripsi supra in ampliat. nu. 23. & 24. idem quia in iure aliter nõ capitur, nec Doctores, citati in comprobatione extensionis, allegant iura probantia eorum dicta, Comitibus in hoc contrarius conf. 200. videtur prima facie. num. 3. ibi dato etiam sine preiudicio. lib. 1.

114. Quid dicendum pro veritate, & resolutione nam Doctores loquuntur in isto articulo placencia eorum Dominis, & Baronibus.

c. Distingue duo membra.

1. Aut enim isti inferiori ex dant iudicem, appellatione remota, in preiudicio superioris, ad quem de iuri debet appellari, & dico, quod non possunt, quare licet Baro habeat quantumvis amplam concessionem cum iure, & mixto imperio, tamen nunquam ei intelligitur concessa illa iurisdictione, quæ referuatur ipsi concedenti in casu, quo inuestitus fueret in iustitiam, seu negligeret facere iustitiam per se ipsum, vel per officiales, etiam in eum transacta esset omnis potestas, & iurisdictione, vide ad hoc quæ ex Cozar. retrah. & sequitur sum supra q. 8. num. 11. oppos. 2. & num. 112.

Aut dat iudicem sine preiudicio iurisdictionis superioris, vt puta quia in eorum inuestituris habent primas, & secundas causas, seu etiam tertias, de quibus baronibus, habentibus tales inuestituras, dixi supra q. 8. num. 118. vers. quantum casus. sed tamen volunt dare appellationem, quia volunt in eorum iurisdictione amplius, etiam semel illam causam cognosci, non tamen volunt tollere appellationem deuoluendam ad superiorem, & isto casu dico, quod possunt, & sic appellabitur omisso medio.

Ec hæc distinctio potest stare in Baronibus habentibus merum, & mixtum imperium, sed si non habeant merum, & mixtum imperium non possunt derogare iuri communi, Phanor. de Phanor. tract. de dot. gl. 5. num. 41. tom. 9. fol. 428.

115. Substringe secundo, vt non procedat, quidam inferior, puta Legatus haberet in commissione specialem facultatem delegandi cõ elausula, (appellatione remota,) quia tunc posset, Franch. in cap. 33. pastoralis. sub num. 16. de appell.

116. Declare hanc subrestrictionem, vt commissa per Principem, seu Papam alicui vni

ueritate casuum, cum plena, & omni moda potestate, non intelligitur per hoc concessa potestas subdelegandi eum dicta clausula, Franch. in d. cap. pastoralis. nu. 1. & 2.

Subrestringit tertiū, ut non procedat in appellacione ab interlocutoria, quia etiam inferior potest apponere istam clausulam, & tunc non poterit appellari ab interlocutoria, etiam si alias appellari potuisset de iure, Gloss. & Glav. in l. h. §. C. de sent. & interl. omni iudice quam ibidem refert & sequitur Bar. sub num. 4.

Contra hanc subrestrictionem, quod enim per hanc clausulam, apponitiam ab inferiore, non possit prohiberi appellatio, in casibus à jure permixtis, quia inferior non potest prohibere appellacionem in praedictum superiorem, tenent Bar. sub interlocutoria in l. 1. §. interdum, num. 2. & 3. quibus appell. non licet, dicens, quod si legitime appellatur ab interlocutoria, non possit per inferiorem remoueri, quia per hoc p. iudicium est iurisdictioni maiori, ad quem deueniet, Franch. in cap. 3. pastoralis. sub num. 8. in secunda opin. de appell. & ab hac opin. non esse recedendum, testatur ibidem Dec. num. 1. in fine, vocans eam communem, quare inferior non poterit apponere istam clausulam, etiam loquendo de interlo. utoria, nisi ad finem, ut intelligatur secundum dispositionem iuris, seq. ad deferendum iuri, Franch. in d. cap. pastoralis. sub num. 20. q. 4.

- 117 EXTENDE VII. ut à Principe eiusq. delegato concessa clausula (appellacione remota) sed potestatem à Principe appellatio sit prohibita non solum quoad effectum suspensiuum, sed etiam quoad effectum deuolutiuum, quia a quod militat in utroque effectu defectus superioris, ad quem possit appellari, & presumptio iustitiae sententiae latae, ut scripsi etiam q. seq. limit. 1. num. 24. verif. confirmatur.

EXTENDE VIII. ut neque possit appellari ab Auditorio honoratissimo, Proccuratore qui cognoscit et causas appellacionum à viginti libris supra, de quibus in l. 3. in offerendis, C. de appell. & consult. & d. i. supra quib. 8. num. 8. & 9. nam reuocari oportet, quod ut dicebam supra q. 24. in p. me, Imperator non cognoscit i. p. met, sed alij eius nomine appare cum Auditorio sicut testis unus sit Procurator sit Consistorium i. p. Principis, ut scribitur Bazi & Salve. in l. 1. summa d. d. d. h. v. off. p. d. g. l. m. c. i. d. ab eis

non potest appellari, quia iudicant nomine Principis.

- 118 EXTENDE IX. ut sicut Princeps potest dare iudicem sine appellacione, sic à foris potest dare sine recusacione, dummodo in respectu remoueat omne emptionem iurisdictionis, quia non potest dare parā cum tunc sibi non desit remedium appellandi, licet causa committatur, recusacione remota, cum per remotionem iudicis non sit soluturum alterum ius, Franch. in cap. 3. q. 6. post emonum. 5. verif. tertio & ultimo. de appell. & quod Princeps possit de pleni iudice potestatis dare iudicem cum clausula (suspensione remota) refert & sequitur Franch. in d. cap. 3. 6. postremo. sub num. 5. verif. tertio & ultimo. & esse communem. & opin. quod Papa possit de plenitudine potestatis committere causam sine facultate recusandi iudicem, refert & sequitur Lancell. tract. de aut. par. 3. cap. 6. de attent. post recusar. sub nu. 3. 2. tom. 5. fol. 340. & quod Princeps possit prohibere omnem exceptionem recusacionis, & tunc iudex reculari non possit, etiam si recusatio non esset si iusta, refert & sequitur Franc. b. in rubr. sub num. 27. verif. secundo adu. te. ibi. si tamen ipse princeps de appell.

Contra istam extensionem, quod enim Papa non possit tollere exceptionem suspensionis, quia continet defensionem, scribit Mart. de Caraz. tract. de princip. q. 38 §. princeps. tom. 16. fol. 110. & qui alij secuti sint hanc opin. contra extensionem, & quibus rationibus moti sint, scribit Franch. in d. cap. 3. 6. postremo. num. 3. de appell.

- 119 Resenta extensione, quae est vera, & communis.

Declaro primo, eam esse veram, quando Princeps tollit exceptionem recusacionis, ut in extensione, secus si non tolleret, sed solum daret iudicem nominis suspectum, quia isto casu, quamuis illum daret ex certa scientia, tamen possit recusari. Franch. in rubr. de m. 27. verif. secundo adu. te. & in cap. 6. ad hoc. col. vit. sub num. 9. verif. d. ubi tamen. & in d. cap. 3. 6. postremo. not. 3. num. 1. & l. 1. num. 4. de appell.

- 120 Declaro secundo, ut dato iudice cum clausula (recusacione remota) intelligatur emota recusatio, si iusta, non autem recusatio iniusta, Spec. quem refert & sequitur Franch. in d. rubr. sub num. 27. & d. cap. 3. 6. postremo. sub num. 5. verif. tertio & ultimo. de appell. & quod

quod dicta clausula intelligatur de situola tantum suspitione, & non de quacunque suspitione, refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 6. de attent. post recus. ou. 33. fol. 340. Secus est quando index daretur cum clausula ampliori (remota quacunque suspitione) vt dixi supra in extensione, num. c. 18.

122. Declara tertio, extensionem esse veram, quidam Priores ex ista causa remouet omnem exceptionem suspitionis, quia tunc tollit etiam non solum exceptionem, & potest tunc tollere exceptionem suspitionis, quamuis talis exceptio contineat defensionem, & fundetur in equitate & ratione naturali; sed et si Priores eam tollerent sine causa, vide Franch. in d. rubr. sub num. 27. de appell. Sed quis daret Principi, quod facit sine causa?

123. Subextende eandem extensionem, vt etiam inferior Princeps possit dare iudicem notorie suspectum, cum siquidem semper sit ius recusatationis, Franch. in cap. 6. ad hoc. col. 6. in. 8. & sub num. 9. ver. sub iudicem tamen. & in d. cap. 36. postremo. not. 2. num. 1. & nu. 4. de appell. quare si non recusatur, processus per eum factus tenet, Franch. d. cap. ad hoc. sub num. 9. de appell.

124. Restringe primo hanc subextensionem, vt non procedat quidam iudex esset notorie suspectus, eo quia ab eo sit appellatum, & eisdem sit commissæ causæ appellatæ, quia tunc, si causa sit ei commissæ per inferiorem Principem, commissio, seu delegatio causæ est ipso iure nulla, nec est opus, quod allegetur suspitio; secus si esset commissæ per Principem, vt retuli & sequitur iam supra q. 8. uem. 75. ver. declara secundum.

125. Restringe secundo, vt non procedat, quando iudex procederet contra contumacem, quia tunc processus factus à iudice notorie suspecto, & dato per inferiorem Principem esset ipso iure nullus, quia contumacia non censetur in eum consentire, Franch. in d. cap. ad hoc. ver. finem, sub q. 9. ver. dubium tamen. & quod contumacia nunquam intelligatur prorogare iurisdictionem iudicem, nec in ipsum iudicem consentire, & ideo semper possit dici de nullitate, procedente ex defectu iurisdictionis, refert & sequitur, loquendo de iudice incompetente, idem Franch. cap. 7. si duobus vol. 6. in princ. num. 9. de appell.

126. Restringe tertio, vt non possit committere

eandem tunc clausula (remota suspitione), quia nullus inferior potest tollere recusatationem iudicis, Franch. in cap. 36. postremo. sub nu. 5. ver. sententia de iudicio. de appell. aliud enim est dare iudicem suspectum, & hoc potest, quia parti remanet ius recusandi, vt dixi in subextensione, & aliud dare iudicem cum clausula (remota suspitione) quia ista clausula imponit, vt non possit recusari.

De appellatione à iudice suspecto vide supra quæst. 5. num. 216. ver. amplius secundo.

127. S. V. B. LIMITA. 1. nunc eandem primam limitationem, positam supra nu. 1. loquente de Imperatore, seu alio Principe non recognoscente superiorem, vt non habeat locum, si sententia contineret manifestam iniquitatem, quia tunc ab illorum sententia possit appellari ad Papam, quia Papa ratione peccati est iudex competens contra omnes, non recognoscentes superiorem, Dec. in rubr. sub num. 40. de appellat. Franch. in cap. 7. si duobus. 5. denique limit. 3. num. 4. eod. tit. Corset. tract. de potest. reg. par. 3. q. 2. num. 21. tom. 6. fol. 314. Alber. Brun. in feud. cons. 154. attent. 10. in princ. lib. 2. & quod à superiore non recognoscente superiorem possit appellari ad Papam, refert, & sequitur Guid. Pap. tract. de appell. conclus. 7. sub num. 3. fol. 57. & quæst. 129. num. 82. tom. 5. fol. 63. loquens de superiore laico, & in temporaliibus aperte Abb. in d. rubr. sub nu. 9. ver. ad quæst. in fine, & ibidem Franch. in cap. 4. ver. sed similiter de appell. dicens quod, si sententia Imperatoris, Regis, seu aliorum non recognoscentium superiorem continet manifestam manifestum, tunc potest appellari ad Papam, quia est iudex competens contra omnes non recognoscentes superiorem ratione iurisdictionis, & peccati, & Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 376. ver. vnum tamen addet. fol. 500. & quod possit appellari à sententiâ Principis, si continet manifestam iniquitatem, refert, & sequitur Rugiuel. tract. de appell. 2. cap. 2. num. 6. ver. tertius. & nu. 70. ver. appellabitur. dicens, quod potest appellari à quocunque iudice dolo, & in iustitiam notorie committente, etiam si talis iudex sit Rex, & Princeps, & adde quod scripti de appellatione, sem recursu à sententia Consilij Neap. ad Papam infra limit. 1. 5. eum. 3. ver. restringe.

Ratio

veritate causarum, cum plena, & omni moda  
potestate: non intelligitur per hoc concessa  
potestas subdelegandi cum dicta clausula,  
Franch. in d. cap. pastoralis, nu. 18.

Subefringe textu, ut non procedat in  
appellatione ab interlocutoris, quia etiam  
inferior potest apponere istam clausulam, &  
tunc non poterit appellari ab interlocutor  
ris, etiam si alias appellari potuisset de iure,  
Glos. 1. & Ghyltin l. fin. C. de sent. & inter-  
loc. omnia iudicia quoniam ibidem refert & sequitur  
Bar. sub num. 4.

Contra hanc subrestrictionem, quod enim  
per hanc clausulam, apponitur ab inferiore,  
non possit prohiberi appellatio in casibus  
a iure permixtis, quia inferior non potest pro-  
hibere appellationem in preiudicium super-  
ioris, tenet Bar. submet contrarios in l. 2.  
§. interdictum, nu. 2. §. 2. quibus appell. non lic.  
dicens, quod si legitime appellatur ab inter-  
locutoris, non possit per inferiorem remo-  
ueri, quia per hoc preiudicaret iurisdictioni  
maiori, ad quem deveniret, Franch. in cap.  
§. 3. pastoralis, sub num. 18. in secunda opin.  
de appellat. & ab hac opinione esse receden-  
dum, testatur ibidem Dec. num. 11. in fine,  
vocans aut communem, quare inferior non  
potest apponere istam clausulam, etiam lo-  
quendo de interlocutoria, nisi ad finem, ut  
intelligatur secundum dispositionem iuris,  
sicq. ad deferendum iuri, Franch. in d. cap.  
pastoralis, sub num. 20. q. 42.

117 EXTENDE VII. ut à Principe  
et usq. delegato cum clausula (appellatione  
remota) sed præsertim à Principe, appellatio  
sit prohibita non solum quoad effectum so-  
lutionis, sed etiam quoad effectum devo-  
lutionis, quia æque militat in utroque effe-  
ctu defectus superioris, ad quem possit ap-  
pellari, & præsumptio iustitiae sententiae la-  
te, ut scripsi etiam q. seq. limit. 1. num. 24.  
vers. confirmatur.

EXTENDE VIII. ut neque possit  
appellari ab Auditorio hocemissumorum.  
Procerum, qui cognoscere causas appella-  
tionum à viginti libris supra, de quibus in  
l. 3. §. in offerendis, C. de appell. & consule. &  
dixi supra quæst. 8. num. 8. & 9. nam remitti-  
ssi oportet, quod, ut dicebam supra q. 14. in  
prin. Imperator non cognoscit ipsemet, sed  
aliquid eius ordinem quare cum Auditorium hoc  
realissimum Procerum sit Conciliorum, &  
ipsum Principis, ut scribitur Bar. & Salvic. in  
summaria d. d. l. an ulli referantur ad eis

non potest appellari, quia iudicant nomine  
Principis.

118 EXTENDE IX. ut sicut Princeps  
potest dare iudicem sine appellatione, sic a  
fortiori potest dare sine recusatione, dum  
modo in referipto renouet omnes exceptio-  
nem recusationis, quia minus potestatis pars,  
cum tunc sibi non desit remedium appella-  
tionis, licet casus committatur, recusatione res-  
mota, cum per remotionem valor iuris non  
sit sublatum, alcerum ius, Franch. in cap. §. 3.  
postremo, nu. 5. vers. tertio & ultimo. de  
appell. & quod Princeps possit de plenitudi-  
ne potestatis dare iudicem cum clausula (re-  
cusatione remota) refert & sequitur Franch.  
in dicto cap. §. 3. postremo. sub num. 5. vers.  
tercio & ultimo. & esse communem. quoniam  
quod Papa possit de plenitudine potestatis  
committere causam sine facultate recusandi  
iudicem, refert & sequitur Lancel. tract. de  
autent. par. 2. cap. 6. de attent. post recusat.  
sub nu. 3. §. 1. om. 5. fol. 340. & quod Princeps  
possit prohibere omnem exceptionem recu-  
sationis, & tunc iudex regulari non possit,  
etiam si recusatio non esset friuola, refert &  
sequitur Franch. in rubr. sub num. 27. vers.  
secundo aduerte, ibi si tamen ipse princeps  
de appell.

Contra istam extensionem: quod enim  
Papa non possit tollere exceptionem suspensi-  
onis, quia continet defensionem, scribit Marr.  
de Caraz. tract. de princip. q. 385. princeps  
10m. 16. fol. 210. & qui alij secuti sunt hanc  
opin. contra extensionem, & quibus ratio-  
nibus mox sint, scribit Franch. in d. cap. §. 3.  
postremo, nu. 3. de appell.

119 Retenta extensione, quæ est vera, & com-  
munis.

Declara primo, eam esse veram, quando  
Princeps tollit exceptionem recusationis, ut  
in extensione, secus si non tollit, sed solum  
daret iudicem notorie suspectum, quia isto  
casu, quicquid illi daret ex certa scientia,  
tamen posset recusari, Franch. in rubr. num.  
57. vers. secundo aduerte, & in cap. 6. ad hec.  
col. vi. sub num. 9. vers. dubium tamen. & in  
d. cap. §. 3. postremo, not. 3. num. 1. & istius  
num. 4. de appell.

120 Declara secundo, ut dato iudice cum clau-  
sula (recusationis remota) intelligatur remo-  
ta recusatio, friuola non autem recusatio ius-  
ta, Spec. quem refert & sequitur Franch. in  
d. rubr. sub num. 27. & d. cap. §. 3. postremo,  
sub num. 5. vers. tertio & ultimo. de appell. &  
quod

quod dicta clausula intelligatur de friuola tantum suspitione, & non de quacunque suspitione, refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 6. de attent. post reconf. nu. 33. fol. 340. Serus est quando iudex daretur cum clausula ampliori (remota quacunque suspitione) vt dixi supra in extensione, num. 118.

122. Declara tertio, extensionem esse veram, quando Princeps ex iusta causa remouet omnem exceptionem suspitionis, quia tunc tollit etiam nō friuolam exceptionem, & potest eunc tollere exceptionem suspitionis, quamuis talis exceptio contineat defensionem, & fundetur in equitate & ratione naturali, sicut si Princeps eam tollerit sine causa, vide Franch. in d. rubr. sub nu. 27. de appell. Sed quis dicit Principi, quod facit sine causa?

123. Subextende eandem extensionem, vt etiam inferior Princeps possit dare iudicem notorie suspectum, cum saltem semper sit ius recusationis, Franch. in cap. 6. ad huc, col. vi. num. 8. & sub num. 9. ver. dubium tamen. & in d. cap. 36. postremo. not. a. num. 1. & nu. 4. de appell. quare si non recusetur, processus per eum factus tenet, Franch. d. cap. ad huc. sub nu. 9. de appell.

124. Restringe primo hanc subextensionem, vt non procedat quando iudex esset notorie suspectus, eo quia ab eo sit appellatum, & eisdem sit commissæ causa appellationis, quia tunc, si causa sit et commissæ per inferiorem Principem, commissio, seu delegatio causæ est ipso iure nulla, nec est opus, quod allegetur suspitio, sero si esset commissæ per Principem, vt retuli & sequor supra supra q. 8. num. 75. ver. declaro seruo.

125. Restringe secundo, vt non procedat, quando iudex prorogaret contra contumacem, quia tunc processus factus à iudice notorie suspecto, & dato per inferiorem Principem esset ipso iure nullus, quia contumax non consentit in eum consentire, Franch. in d. cap. ad huc. verus finem, sub nu. 9. ver. dubium tamen. & quod contumax nunquā intelligatur prorogare iurisdictionem in iudicem, nec in ipsum iudicem consentire, & ideo semper possit dici de nullitate, procedente ex defectu iurisdictionis, refert & sequitur, loquendo de iudice incompetente, idem Franch. cap. 7. si duobus col. 6. in princ. num. 19. de appell.

126. Restringe tertio, vt non possit committere

eandem tamen clausula (remota suspitione) quia nullus inferior potest tollere recusationem iudicis, Franch. in cap. 36. postremo. sub nu. 5. ver. tertio & ultimo. de appell. aliud enim est dare iudicem suspectum, & hoc potest, quia pars remanet ius recusandi, vt dixi in subextensione, & aliud dare iudicem cum clausula (remota suspitione) quia ista clausula imponit, vt non possit recusari.

De appellatione à iudice suspecto vide supra quæst. 5. num. 216. ver. amplia secundo.

127. S. V. B. LIMITA. L. nunc eandem primam limitationem, positam supra nu. 1. loquentem de Imperatore, seu alio Principe non recognoscente superiorem, vt non habeat locum, si sententia contineret manifestam iniquitatem, quia tunc ab istorum sententia potest appellari ad Papam, quia Papa ratione petri est iudex competens contra omnes, non recognoscentes superiorem, Dec. in rubr. sub omni, 40. de appellat. Franch. in cap. 7. si duobus. §. denique limit. 3. num. 14. eod. tit. Coris. tract. de potest. reg. par. 3. q. 2. num. 2. tom. 3. fol. 134. Alber. Brun. in fond. cons. 154. articulo 10. in princ. lib. 2. & quod à superiore non recognoscente superiorem possit appellari ad Papam, refert, & sequitur Guid. Pap. tract. de appell. conclus. 7. sub num. 5. fol. 57. & quæst. 19. num. 82. tom. 5. fol. 61. loquens de superiore laico, & in temporalibus aperte Abbi in d. rubr. sub nu. 9. ver. ad quoniam, in fine, & ibidem Franch. nu. 14. ver. sed limita. de appell. dices quod, si sententia Imperatoris, Regis, seu aliorum non recognoscentium superiorem contineret iniquitatem manifestam, tunc potest appellari ad Papam, quia est iudex competens contra omnes non recognoscentes superiorem, ratione iniustitie, & peccati, & Maran. in son. spec. par. 6. art. 2. in princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 376. ver. vnum tamen adde: fol. 300. & quod possit appellari à sententia Principis, si contineret manifestam iniquitatem, refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 6. ver. tertius. & nu. 70. ver. appellabitur, dicens, quod potest appellari à quocunque iudice doloso, & iniustum notorie committente, etiam si talis iudex sit Rex, & Princeps, & adde quod scripti de appellatione, seu recurso à sententia Consilij Neap. ad Papam infra limit. 1 §. quæst. 3. ver. restringe.

Ratio

117 Ratio huius sublimitationis est, quia Ecclesia Romana est refugium Christianorum oppressorum, sicut Rex David iuba Spiritus Sancti erat recusus oppressorum, ut patet in 1. lib. Reg. cap. 22. & omnis, qui opprimibatur à Saule, recurrebat ad David, ita Summus Pontifex non debet onerare faciem suam ab oppressis, Affili. in preclud. ad coact. q. 2. l. num. 9. & Contr. in l. vnica, limit. 3. sub num. 17. C. si de mom. poss.

Aduerte circa hanc sublimitationem, quòd Papa non debet esse onerosus, nec dedicatus in admittenda, vel non admittenda appellatione; nec enim debet querere colorem, abstergebendi iurisdictionem Regum, nec de facili debet credere appellanti, sed debet adhibere maximam causę cognationem, considerando cuius nature sit Rex, an sit iustus, & solius facere iustitiam, vel potius sit solius opprimere subditos, & iniustitiam facere, an causa sit magna, vel parua, an contra iudicem laboret aliqua suspitio fordis, an prece, vel amore, aut odio sit motus, ut ex Affili. d. q. 2. l. num. 11. refert, & sequitur Contr. d. limit. 3. nu. 16. & 17.

118 Amplia notabiliter hanc sublimitationem, ut in tantum possit ab Imperatore appellari ad Papam, ne remaneat notoria iniustitia, ut si subditus recipiat iniustitiam à Domino feudatario, qui recognoscit Imperatorem in superiorem, qui ab eo feudum habeat, & iste subditus, & Dominus fordis, qui grauat, non valde remoti à Curia Imperatoris, & causa non sit magna, & subditus grauatus nō sit ita diues, vt possit recurrere ad Imperatorem propter nimiam distantiam, possit isto casu recurrere ad Papam, ut ex Ma. Soc. refert, & sequitur Alber. Bruni in feud. conf. 154. attento quod. verū. sed sit difficultas. lib. 1. Vel scilicet, ne iste subditus propter impotentiam recurrendi ad Imperatorem remaneat grauius, debet posse recurrere ad Episcopum, aut ad alium superiorem proximam, cum quo Dominus feudatarius habeat adhaerentiam, Alber. Bruni vbi supra.

1. Confirmatur hac ampliatio, quia si iudex medietas denegat iustitiam, seu sit negligens, potest recurrere ad superiorem, ut reuli, & sequitur sūm supia q. 7. num. 43. similiter potest appellari ad superiorem, si medietas sit absens, ut dicit eadem q. 7. nom. 111. & vacante Imperio appellatur ad Papam, ut reuli, & sequitur sūm d. q. 7. num. 221. & Papa

est dignior, maior, & superior Imperatore, ut scripsi supra lib. 1. cap. 11. num. 6. & iurisdictione ecclesiastica est. longè dignior, quam secularis, ut reuli, & sequitur sūm. sapia q. 8. sub num. 100. verū. prima ratio. & num. 101.

2. Sed in casu huius ampliationis grauius non potest propter inopiam, & longam distantiam recurrere ad Imperatorem, & si non, & si maior esset sumptus pro rei usū ad Imperatorem, quam valor iuris causę, & idcirco medietas iudex oia quidem verbaliter, & formaliter, sed in effectu, & realiter dicitur denegare iustitiam, & esse negligens, absens, & vacare Imperium quoad ipsum grauius, & ne esset negligens, deberet pauperibus litigantibus constituere ordinatum iudicem, appellationem in Prouincia, ad quem possent recurrere, proat consuetudinem esse in Regno Neap. scripsi supra q. 8. sub num. 110. veritas hęc, Ergo, cum adiri non possit medietas iudex, debet posse adiri superior, qui est Papa, seu alias iudex ecclesiasticus, qualis est Auditor Camere, ne quis ex defectu iudicis medietas remaneat indebitè grauius, & grauius in peccato, ad quod remouendum Ecclesia semper habet potestatem.

Hac ampliatio & si verissima sit, & Deo, ac christiani religioni admodum grata, cuius tamen vltimū voqum inueniens nescio, tamen, cum ageretur de negligentia Imperatoris, & de denegata iustitia, & propterea de inmittendo salem in eius iusticiam, materia redditur siabiosa, quia in primis debet apparere de negligentia, de longa distantia, & de impotentia pariri grauius, in quibus factata est ampliatio, quorum omnium probatio respicit etiam interesse Imperatoris, & cum pauper non valeat contra partem recurrere ad Imperatorem, multò difficilius valebit e contra Imperatorem, quis pauperibus &c. ut dixi q. preceffat sub num. 52. verū. sed hac.

119 Infero confirmando eandem sublimitationem, quòd Princeps secularis non recognoscens superiorem non potest statuere in suo regno, aut permittere, quòd iudex habeat, vel habere possint mancipium christianum, neque potest permittere, quòd iudex in deserto signum, & habundantissimum, per quem publicè à christiani dignoscatur, quia Principes seculares, quamunque non recognoscant superiorem, subsumt Papę in concurrentibus periculum an-



cio, neque vidi unquam toto tempore meorum relationum, dum esse Prætor Civitatis Lucensis, fuisse practicum, quod suppliri ari posset ad idem Consilium tanquam male informatum.

- 138 **SUBLIMITA III.** *ve non habeat locum in sententia, quam iudex profert secundum reſcriptum Principis seu secundum consilium Principis, seu responsionem.* Principis, solum relationi, seu consultationi iudicantis, quia à tali sententia potest appellari, ut loquendo de ſententia lata secundum reſcriptum, scribit Bar. in l. 1. §. quæſitum est. in princ. & rursus de ſententia lata secundum reſcriptum, & consilium ibidem. num. 6. ibi. tertio. ff. de appell. & loquendo de ſententia lata secundum consilium, scribit idem Bar. in l. 2. num. 1. C. de appell. & loquendo de ſententia lata secundum responsionem, seu consultationem, scribit Salyc. in d. l. 2. num. 3. Abb. in cap. 68. intimati. sub num. 3. verſ. quartus actus. de appell. & Rugiel. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 3. & quod detur appellatio etiam si iudex pronuntiaret secundum consilium Principis, & etiam quod iudex diceret in ſententia criminali, factio verbo cum Sanctis. scribit Farin. quem tetuli, & sequutus sum infra. num. 154. verſ. ſublimita quinq. & quod à reſcripto Principis non appellatur, sed appelleretur à ſententia inde ſequuta, scribit Bal. in l. 34. iubemus. in princ. C. de appell.

Contra hanc ſublimitationem motivant Bar. in d. §. quæſitum est. num. 3. verſ. opp. & fortius sub num. 6. ibi. sed contra hoc. dicens, quod si non potest appellari à reſcripto Principis; ergo, inquit, neque à ſententia secundum reſcriptum Principis lata: non enim potest pars conqueri de facto, quia consultationem approbavit, nec de iure, quod Princeps sic consuluit quod est ius, & Dec. in d. cap. intimati. sub num. 18. ibi. sed advertendum est. de appell. dicens, quod sic ut non potest appellari à responsione Principis, neque à ſententia ipſius Principis, ita neque poſſe appellari à ſententia lata ex eius responsione.

- 139 *Referentia ſublimitatione, si placet.*

Declara eam, distinguendo quatuor a-ctus, ut distinguant Abb. & Salyc. infra. citati.

• Primus actus est interlocutio iudicis de consultatione facienda, & ab illa interlocutoria non appellatur, Bar. in l. 1. §. quæſitum

est. in. §. ibi. primo. Bal. in l. 1. §. si quando. sub num. 5. ibi. primus est actus, Cade. relati. Salyc. in l. 2. num. 6. ibi. primus est interlocutorio. C. de appell. Abb. in cap. 68. intimati. sub num. 5. ibi. primus. Franch. sub num. 5. verſ. primus. & Dec. sub num. 18. verſ. circa finem. de appell. & communiter omnes, & ratio est, quia per eam nemo gradatur, Bar. Bal. & Dec. ubi ſupra, potest tamen appellari, si iudex malitiose referret, ut evitaret onus iudicandi, Franch. ubi ſupra, ut pura quia casus eſſet clarus, quia tunc poſſe appellari, scribit Dec. ubi ſupra, & dicitur relatio malitiosa, quando res est clara, Dec. d. cap. intimati. sub nu. 6. ibi. & quod dictum est. Quare ſicut non valet ſtatutum, disponens, quod iudex teneatur committere causam consilio ſapientis, etiam si calumniose petatur, Dec. eod. cap. intimati. num. 8. Ita etiam non potest iudex malitiose, seu calumniose causam referre, & referendo, poterit appellari.

- 140 Nota primo pro intelligentia huius primi actus, & multis ex causis iudex refert causam superiori. Quandoque ex natura ipſius causæ, ut puta, quia est referata superiori, & in hac relatione cessat materia istius ſublimitationis, quia causa remanet in auditorio Principis. Quandoque ſi relatio virtute delegationis tam ſæpe, ut quia Princeps delegavit causam cognoscendam, & instruendam, & instructionem remittendam ad eum, vel ſimpliciter commiſit, ut intra certum tempus remitteretur instructa, vel non instructa, & pariter in hac relatione cessat materia huius ſublimitationis, quia totus processus remittitur superiori, & ſtatim processui ſui, & non verbis iudicis. Quandoque ſi relatio superiori, causa conſultandi eum de aliquo dubio iure, & hic est casus huius ſublimitationis; nam hoc casu non remittitur totus processus ad Principem, ne fatigaret, sed solum elicitur ex actis punctus dubius, Abb. in d. cap. intimati. num. 2. de appell.

- 141 Nota ſecundo, quod ad hoc, ut relatio iudicis prober, & non poſſit impugnari debet fieri patribus conſentientibus, vel non contradicentibus, ut ex Abb. & alijs vetub., & ſequentibus inſta. nu. 143. §. si patres discordant in formatione puncti, transmittendi, iudex potest eam ad concordiam reducere, & si noluerint concordare, poterit interlocui, faciens sic se habere, prout ipſe format, & nulli appel-



appellatus, habitor interlocutorie suæ, Abb. d. cap. intimasti. sub num. 2. & 3. & quod ubi causa sit committenda consilio septentis, & partes discordent in formatione dubij, seu puncti, debeat iudex ipse tunc punctum formare, notat ibidem Dec. not. 3. na. 11. & debet panctus, seu articulus dari partibus, ut videant, an sit plene summatus, Franch. in d. cap. 68. intimasti. sub num. 2. & num. 5. vers. & aduerte. & Dec. num. 10. not. 3. que copia, & exemplum dicti articuli, seu relationis debet dari partibus publica manu tabellionis, vel iurata sigillo authenticis, ne possit aliquid diminui, vel exprimi in præiudicium partis, Franch. sub d. num. 3. & potest dari clausa, vel aperta, quia utroque modo fieri potest, Franch. sub num. 8. vers. quarto principaliter queritur.

142. Infero ex hoc notabili, quod consultus agis Rotæ Auditor, cui causa est commissa, dum iudicat, ut partes concordent de dubijs namq; nolente concordare, teneretur ad illustrandam proprietatem ad expeditionem interloqui, dubium esse sic formendum, & de tali interior uocata daretur appellatio.

143. Secundus actus est ipsa relatio, seu litteræ, quæ mittuntur Principi pro consilio, & ab ista potest appellare qui se grauatum, in eis sentit, si iudex in eis insinuat inferuere, vel veritatem tacuerit, Bar. in d. §. quæsitum est. sub no. 5. ibi. secundo. Bal. in d. l. si qd. sub no. 5. ibi. secundus est actus. C. de reial. Salyc. in d. l. a. sub no. 6. ibi. secundus est. C. de appell. & Abb. d. cap. 68. intimasti. sub num. 5. ibi. secundus actus est. de appell. loquuntur tamen diuersis verbis, nem Bar. loquitur iisdem verbis, quibus usus sum, Bal. inquit, quod si fuerint asserta alique falsa, vel simulata, vel tacita veritate, & absente, vel contradicte, potest appellari, quia ab interlocutorie, quæ ingreditur discussionem circa causæ decisionem, potest appellari, Salyc. ait, quod si relatio, quæ mittitur ad Principem, est secundum veritatem, & dupliciter non appellatur, sed cause altera reuelatur, & refutatur, Abb. inquit, quod si à principio potest appellari, si iudex verum non exprimit, sed si partes consenserunt non possunt contradicere ante sententiam. Sed tu ex his quasi confuso, de ista ubi dicitur videretur docuit Franch. in d. cap. intimasti. sub num. 4. & sub num. 8. collige duos casus. Primus casus est: qd partes, seu pars expressè consentit relationi, seu puncto for-

mato, & isto casu non possunt appellare, seu non potest appellare is, qui consentit expressè, & ita intelligas Abb. ubi supra, & ita sciunt Franch. d. num. 8. vers. aliquando & primo. & Dec. sub num. 18. vers. gl' circa finem. ibi. seruandus actus est, & dicitur consentire non solum quando expressè verbis consentit, sed etiam quando est præsens, & tacens, & facit aliquem actum positiuum, tendentem ad ratiocinium, Franch. sub d. nu. 5. vers. & aduerte. Secundus casus est: qd relatio sit, partibus præsentibus, sciètibz, tacètibz & non remittendis entibus; & in isto casu Franch. videtur trahere, nam sub d. no. 5. inquit, quod pars videretur consensire, punctus fuisse bene summatus, & ideo, inquit, non posset postea appellare à formatione puncti, sed postea subdit, quod licet præsens, & tacens in iudicijs bebearur pro consentiente, tamen, insinuando, inquit, hoc non procedit, in sententijs diffinitiuis, vel interlocutorijs, quia sibi non præiudicat in appellando, nisi taceat per decem dies, quod apertius repetit sub d. num. 8. vers. tu aduerte, dicens, quod prædicta debent intelligi, nisi pars, quæ fuit præsens, & tacuit, appellet postea infra decem dies, quia, inquit, cum relatio sit quædam interlocutoria, taciturnitas non nocet, & potest quondam uocari appellari intra decem dies.

Contra hanc resolutionem, quem tenet Franch. sequat Dec. in eod. cap. intimasti. nu. 16. & seqq. ibi. sed tamen. dicens, quod ex quibus partes requiruntur ad hoc, ut consentiant, nisi contradicant habentur per consentientes, nisi super hoc cogita.

Debet autem appellans ab ista relatione in appellatione exprimere rationem, grauumibus, scièlicet, quod falsum sit inferum, verum omisum &c. Bar. in d. §. quæsitum est. sub num. 5.

144. Oppono contra hanc censuram, quia grauumen, quod inferitur per mendacem relationem, potest reparari per appellationem à diffinitiuam, ut scribit Bar. in d. §. quæsitum est. sub num. 6. & quæ diffinitiuæ potest appellari reuocari, & sequutus sum infra num. 147. vers. quartus.

Respondetur huic oppositioni idem Bar. ubi supra, dicens, quod istud grauumen non potest reparari per appellationem à diffinitiuam sine magno præiudicio partis, quia post eam salua. Principis darum durior est causa mota, quia iudices saneq; consilio Principis tacite

etiam respondet Bal. quem retuli, & sequutus sum num. precedenti dicens, quod potest appellari ab interlocutoria, quæ ingreditur difficultatem circa causæ decisionem, & scilicet, quod scripsi q. seq. limit. 6. membr. 8. num. 3. verum, ex eodem secundo. ubi videtur.

- 145 Tertius actus est responsum, seu responsum à Principe emanatum, & ad hoc non appellari sciunt Salyc. in l. 2. sub num. 6. ibi. tertius est. C. de appell. Abb. & Fisch. in cap. 68. inrimasti. sub num. 5. verum tertius actus, & Doy. sub num. 18. de appell. & quod à rescripto Principis non appelletur, scribit Bal. & Salyc. in l. 34. iubemus. C. de appell.

- 146 Declara. resolutionem huius tertij actus esse veram, si pars habuit, & approbavit copiam consultationis missæ ad Principem, secus si non habuit, vel si habuit, reprobat, Salyc. ubi supra, ten. & clarus vi dicunt Franch. & Dec. ubi supra, non potest appellari, nisi Princeps sit circumventus narratione facti.

- 147 Quartus, & ultimus actus est sententia diffinitiva, lata secundum rescriptum Principis, à qua sententia potest appellari scribit Bar. Salyc. Abb. & Rugin. quos retuli, & sequutus sum supra num. 138. in sublimitatione, & Franch. in cod. cap. 68. inrimasti. num. 6. verum, quartus de appell.

- 148 Retenta ergo sublimitatione posita supra num. 138. in isto ultimo actu.

Exi endè primo eam, vi procedat etiam si pars habuerit copiam relationis, quia adhuc potest appellare, ut in caso, quo Princeps ipse profert sententiam ex relatione alterius, scribit Gabr. quem retuli, & sequutus sum supra num. 139. verum, extende. non eam videro considerabilem divertere totum huc, & illum casum.

- 149 Extende. secundo, ut procedat etiam si pars consenserit relationi, quia adhuc potest appellare à sententia secundum Gloss. t. sed confusè in l. 2. C. de appell. & Bar. in l. 1. §. quæstio est. sub num. 6. ibi. de appell. & relar. ubi alij, quod etiam si pars non decepta consenserit relationi potest appellare, ut causa reparatur ex novis probationibus, & allegationibus, & Abb. in cap. 68. inrimasti. sub num. 5. ibi. secundus actus dicens, quod si partes consenserint relationi, non possunt contra dicere ante sententiam, & aperte ibi quartus actus de appell.

Ratio huius extensionis est, quia in causa appellationis poterit probari, quod punctus non fuit bene formatus, & quod per errorem consenserit item poterit causam influere novis actibus nam habet locum, non probat, probabo, Abb. ubi supra. & quod possit causa reparari ex novis probationibus, & allegationibus, scribit Bar. supra citatus.

Contra hanc extensionem tenent Cyn. & Iac. Burr. quos citat, & titubando sequitur Salyc. in l. 2. sub num. 5. & sub num. 6. in fine, C. de appell. dicens, quod si pars habuit copiam, & approbavit non potest appellari.

Comprobatur hæc opinio, quia si ratio, quam assignant Bar. & Abb. supra citati, esset vera, sequeretur etiam, quod à sententia, lata à Principe indistincte posset appellari, quia semper posset in causa appellationis probari non probatum: sed hoc consequens est falsum, quia à sententia lata à Principe non appellatur iuxta eam, quæ scripsi supra num. 1. ergo falsa est ratio huius extensionis, ergo, si non subsistit ratio extensionis, non subsistit extensio.

Non recedas ab extensione, quia à sententia Principis non appellatur, eo quod ipse non habet superiorem, ad quem possit appellari, & sic appellatio est prohibita ratione iudicis loci, quod iudicat alius iudex inferior, quia tunc ratione illius iudicis conceditur appellatio.

- 150 Retenta eadem sublimitatione, posita supra num. 138. infero alias duas clariores extensiones.

Extende tertio, quando iudex pronuntiaret, non expectata responsione Principis, quia posset appellari, vel dici de nullitate, Salyc. in d. l. 2. sub num. 6. C. de appell. & in l. 3. si quando. num. 1. C. de relar. dicens, quod sententia non valet, & Franch. in cap. 68. inrimasti. sub num. 10. verum, aliquando & secundo. ibi. tu adverte, de appell.

- 151 Subextende primo hanc extensionem, vi in caso, quo relatio fuerit præsentata Principi, procedat etiam si iudex de consensu utriusque partis recederet à relatione, & eam revocaret, quia nihilominus postquam relatio fuit præsentata non potest eam revocare, sed solum antequam sit præsentata potest accedere re consensu utriusque partis, revocare, & vnius solius consensus non sufficeret, Franch. d. cap. 68. inrimasti. num. 9. verum, quinto & ultimo queritur, & sub num. 10. ibi. & intellige

telligi omnia prædicta procedere aut equam relatione de appelli.

Declara istam subextensionem, ut habeat locum in iudice ordinariorum, secus in delegato, quia postquam semel requirit causam ad superiorem, indistincte abdicata est iurisdicção ab eo, quam etiam de consensu partium reassumere non potest, Frauch. sub d. num. 10. ubi. si vero iudex erat delegatus.

Extende quarto, quando iudex non pronuntiavit secundum rescriptum, quia tunc eo magis potest appellari, Salyc. ubi supra. quoniam secundum Bal. d. 1. si quando. sub num. 4. vers. quæro an grauatus. versus fuê, C. de relat. non appellatur, quia sententia non valet.

- 153 Restringe nunc eandem sublimitationem, ut procedat in terminis, in quibus loquitur, quando scilicet Princeps respondet super informatione, seu puerbo sibi transmissa, quia tunc potest appellari à sententia iudicis, ut dixi in d. sublimit. num. 138.

Secus autem si Princeps ex se ipso mandauerit, quia tunc à sententia iudicis, qui iudicauit secundum, quod Princeps mandauit iudicari, non datur appellatio, Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 24. & seq. vers. hinc notandum. & sub num. 26. versic. quod intelligas.

- 154 SVBLIMITA IV. ut non procedat si appellatur à Principe male informato, quia appellatio permitteretur ad eundem Principem, ut dixi supra q. 8. art. 3. num. 65. vers. declara hoc.

- 155 SVBLIMITA V. ut non procedat in sententia, lata à delegato Principis, quia ab ea datur appellatio, ut dixi supra quæst. 8. sub num. 10. & num. 14. & 15. & hoc uos quotidie praticamus in Curis, ubi passim appellationes interponunt à sententijs, quas proferunt de legatis, etiam si sint Rotes Auditores; & quod detur appellatio etiam si iudex pronuntietur secundum consilium eiusdem Principis, refert, & sequitur Prosop. Paris. qq. crim. par. 2. tom. 1. q. tot. no. 78. & adde quæ scripsi supra num. 30. admonetq; Iulius Paris. ubi supra procuratores criminales in Romana Curia, non ideo esse prohibitam appellationem, quia iudices criminales apponant illa verba: *falso verbo cum Beneficio*, licet, ut inquit, propter illa verba non possit recurri, nisi ad Signaturam gratiæ ex quâ Papa manum apposuit.

Hæc ratio, quia Papa manum apposuit,

non est perpetuò vera, nisi quando ageretur de re noua, prout in casu isto, si daretur eòmissio appellationis; secus si ageretur de re iura semel concessa à Papa, ut puta, quia Papa; idell. eius Signatura gratiæ delegasset causam, et eò clausula (appellatione remota) & posita is iudex remitteret causam ad Cancellariam, quia isto casu non esset necessarium denuo adire Signaturam gratiæ, quæ alio subrogaret iudicem, sed esset aduendus Regens Cancellariæ, seu Signatura iustitiz; quia Papa iam concessit, & ita seruatur.

- 156 Restringe hanc sublimitationem, ut non procedat in eo delegato, cui Princeps causam delegaret cum clausula, insistentibus appellationem iuxta ea, quæ latè prosecutus sum supra num. 20. & seqq.

## LIMITATIO II.

### SVMMARIUM.

*A Concilio generalis sententia non appellatur.*

- 1 LIMITA II. ut non procedat in Concilio generali, quia ab eo non datur appellatio per ea, quæ scripsi supra q. 8. sub num. 10. vers. limita primo.

Declara istam limitationem, ut procedat in Concilio, cui præfuerit Papa, ut ibidem dixi, & in Concilio generali legitime congregato super contentionibus papatus, ut dixi sub eod. num. 10. vers. limita secundo. Secus est in alijs Concilijs, quia ab illis appellatur ad Papam, ut dixi eod. q. 8. num. 10. ubi satis locutus sum de materia huius limitationis.

## LIMITATIO III.

### SVMMARIUM.

*A Cardinalium sententia non appellatur, nisi. — Secus est à sententia cuius Cardinalis, num. 1.*

- 1 LIMITA III. ut non procedat in sententia lata à casu Cardinalium, Martini.

Yy Lau.

Lauden. tract. de cardin. q. 66. tom. 13. par. 2. fol. 61. & Ruginell. mē. de appell. 8. 2. cap. 2. num. 27. vers. à sententia coetus cardinalium.

Ratio est, quia coetus Cardinalium est Senatus Ecclesiæ, cap. 7. ecclesiæ. 16. q. 1. sed à Senatu non appellatur: ergo &c.

Ab viuis tamen Cardinalis sententia posse appellari scribitur Card. Alex. in rubi. num. 40. de appell. & Martin. Londen. tract. de cardin. q. 67. dubitatum est. tom. 13. par. 2. fol. 61. & hoc est verum etiam si esset Legatus Papæ, ut retuli, & sequutus sum supra q. 8. sub num. 99. vers. à legatio imò ab eo posse appellari ad Auditi. Camerac. dixi supra in ampl. num. 22. ampl. 18.

#### LIMITATIO IV.

11 S P M M A R I I

A Regis sententia non appellatur, nu. 1. — Declaratur limitatio multipliciter, num. 2. & seqq.

**LIMITATIO IV.** ut non procedat in sententia Senatorum. i. r. ff. à quib. appell. non lic. *seuendum est appellari non posse à deo nato ad Principem*, & cap. 7. ecclesiæ. 16. q. 1. Azo in sum. C. de appell. vers. porro quidam sunt. num. 17. Speciat. de appell. 5. videndum restat, ut princ. lib. 2. fol. 187. Cyn. in l. fin. sub nom. 1. C. de peti. hæred. Archid. in cap. 28. antonotom. sub num. 2. 2. q. 6. Mart. Laud. tract. de cardin. q. 66. tom. 13. par. 2. fol. 61. Franch. in rubi. sub num. 2. vers. reperitur tū. de appell. in 6. l. fin. l. 5. si quis ad nos sus. sub num. 1. C. de prac. imper. offer. Claud. Cautun. tract. de offic. iud. lib. 2. cap. 4. sub num. 4. & 5. tom. 3. par. 1. fol. 41. Card. Jacobat. tract. de concil. lib. 1. art. 2. num. 3. tom. 13. par. 1. fol. 354. Nicel. ubi de Concilio gl. concilio. 62. fol. 91. nu. 133. tom. 18. fol. 197. Rol. à Vall. cōf. 94. præsuppositi 4. nu. 1. bb. 1. Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. quest. 101. Limit. 14. num. 70. Ruginell. tract. de appell. 8. 2. cap. 2. nu. 20. vers. à sententia principis.

Vnde Mandos. tract. de commiss. in cōmis. appellatio. 17. in prima instantia. in verbo. alieni electi. fol. 123. addit. de pēssiduum. 1. 2. dubitatur, quid à sententia Senatorum Vice-

bis non esset appellandum, pro qua dubitatione fecit Cyn. in d. l. fin. sub m. 2. dicens, videri, quod non possit appellari à sententia vnius Senatoris, qui est in Vice, quia ius collegii remanet etiam in vno, & ex Cyn. referunt, & sequuntur Io. Andr. in addit. ad Spec. tm. de appell. 5. videndum restat in 1. addit. in verbo. separati. lib. 2. fol. 187. & Franch. in rubi. sub num. 1. vers. & adverte quia à sententia seuatur de appell. & in rub. num. 3. vers. quid autem. eod. in 6. sed (quicquid illi dicant) contrarium de facto seuari creditur Añg. Alex. in l. 1. sub num. 1. vers. sed verum de facto. & à quib. appell. lic. vel non. & Alber. Bruu. in for. d. cōf. 200. circa primum. versus finem additionis. ubi. ad prædicta. lib. 2. & errasse Cynum scribit Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 11. sub num. 4. versus finem, vers. & proinde. fol. 338. dicens, quod seuari Vbis re vera est potius Prætor Vibonæ, & ideo, inquit, deprehenditur error Cyni, qui dicebat, Senatorum Vbis habere eandem auctoritatem, quam habuit olim totus Senatus, Vestr. quoque in pax. lib. 2. cap. 15. num. 1. scribit, q. Pontifex civibus Romanis dedit Prætorum Vibonum, quæ seuatorem vocamus. & hodie de hoc uou disputamus, quia ab eius sententia appellari ex forma statutorum clarè scripti supra quest. 2. sub num. 22.

Ratio huius limitationis est, quia Princeps erat de numero Senatorum. I. 8. ius senatoriū & ibi Bai. in summario. C. de dignit. lib. 1. 2. & Alber. Bruu. in for. d. cōf. 200. circa primum. vers. sed in contrariis. lib. 2. & ideo Senatores, qui representant Principē faciunt expeditiones nomine Principis, vnde & Consiliarij Consilij Neap. sententiam seui sub nomine Regis, ut scripsi iussu. l. 15. un. 2. vers. ratio. ergo si appellaretur ab eorū sententia ad Principem, appellaretur ab eodem ad eundem.

**DECLARATIO I.** hanc limitationem habere locum in Senatoribus Imperatoris, ac supremi Principis, ut explicat Alber. Bruu. in for. d. cōf. 200. circa primum. vers. sed in contrariis. lib. 2.

**DECLARATIO II.** extendendo, ut habeat locum generaliter in omnibus Senatoribus, & Consiliarijs, quorum Dominus, seu caput est tantæ preeminentiæ, ut ab eius sententia non possit appellari, quia tunc est, quod neque potest appellari, à sententia suorum

suorum Senatorum, qui sunt pars ipsius Principis, vt retuli, & sequutus sum supra sub num. 1. vers. ratio.

Secus est in Senatoribus, & Consiliarijs alicuius Ducis, Marchionis, & similibus, à cuius sententia possit appellari, quia tunc tibi magis potest appellari à sententia eorū Senatorij, vt bene dicitur Alber. Brnn. d. conf. 100. in fine, ibi. post scripta, lib. 2. iunctis dictis antea, & hoc caret omni difficultate.

**DECLARA III.** vt habeat loc. ubi in Senatoribus, & Consiliarijs, qui faciunt expeditiones sub nomine Principis, vt dicitur supra limit. 1. 5. num. 2. secus si faciant, & indicant sub nomine Consilij, & Senatus, quia tunc daretur appellatio, vt considerat Alber. Brnn. d. conf. 100. vers. sed in contrarium.

**DECLARA IV.** vt sententia Senatoris, à qua non licet appellare, debeat esse prolata ab omnibus Senatoribus, qui erant numero centum, secus si esset prolata ab vno eorum, Spec. tit. de appell. §. videndum restat. in princ. lib. 2. fol. 187.

Restringe hanc declarationem, vt hodie non procedat, quia non extat numerus illorum Senatorum, sed minor, & non requiritur quod sit prolata ab omnibus, sed sufficit quod sit prolata à maiori parte secundum diversas ordinationes locales, de quibus dixi aliquando num. 100.

**DECLARA V.** Senatorum Collegij, quod olim erat in Vibe, hodie amplius non exiit, & illius speciem conseruatam esse in vno tantum Senatore, de quo loquitur sum supra num. 1. & multi Principes, & Duces in eorum dominijs constituunt Senatorem, à cuius sententia non licet appellare, & hoc quando à sententijs ipsorum Principum non potest appellari, vt dixi supra num. 3.

Primo enim extat Senatus Mediolanensis, à quo non dari appellationem iuxta constitutionem, seu decretum Mediolani scribitur Inf. in l. 5. si quis aduersus. sub nu. 3. ibi. & ita alius. C. de præb. Imper. offer. & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 2. sub num. 10. vers. à sententia principis.

Secundo extat Senatus Pedemontanus, qui est constitutus numero viginti Senatorum, quos ponit Test. Fossan. initio suarum decisionum, & à sententia, lata à maiori parte eorum non dari appellationem scribit idem Test. decis. 1. & 2. dicens eorum senten-

tiam àequiparari sententiæ Praefecti praetorio. 4. l. 1.

Tertio extat Senatus Taurinensis, Delphinatus & Montisferrati. Rugin. vbi infra.

Sed à Senatoribus Marchionis Excellentiae Montisferrati, de qua loquitur Alber. Brnn. in forad. conf. 157. isti homines. lib. 2. posse appellari latè consuluit idem Alber. Brnn. conf. 200. circa primum. vers. sed in contrarium. & conf. 10. eod. lib. 1.

Sed quicquid consuluerit Alber. Brnn. isti Duces, qui habent amplum dominium, & sunt valde potentes, constituunt Senatorem, à cuius sententia non appellatur.

Quanto erat Consiliarius Neap. à cuius sententia non dari appellacionem, quia illius Consiliarij equiparantur Senatoribus, scripsi infra limit. 1. 5.

Quanto extat Senatus, seu Consilium generale Reip. Lucensis, in quo magis, quàm in praedictis conseruatur species Senatus, sunt enim numero centum, & ipsi simul congregati in illo Senatu, hoc est, tota illa congregatio in actu consulendi est ipse Princeps, qui tamen quicquam non potest decernere, neque sententiam proferre, nisi ex quatuor partibus tres conueniant, & cum ex quatuor partibus tres conueniant, nulla prius datur appellatio, & habent facultatem legis condendæ vt Princeps.

Sunt multa alia loca, quæ habent Consilij, Parliamenti, & Asses, à quorum sententijs non datur appellatio, sed ad intelligentiam declarationis sufficit retulisse adducit.

## LIMITATIO V.

### SVMMARIVM.

*A Regis sententia non appellatur, num. 1. — Extenditur multipliciter, num. 2. & seqq. — Sublimitatur, nu. 9. & 10.*

**LIMITA V.** in sententia Regis, quia ab ea non appellatur, Ant. Corleus tract. de potest. reg. par. 3. quæst. 22. num. 18. tom. 16. fol. 34. Nicell. tract. de concord. glo. concord. §. fallen. 19. num. 80. tom. 18. fol. 193. Marede Car. Lauden. tract. de princip. quæst. 402. à sententia regis. tom. 16. fol. 210. Anguiss. conf. 76. de tribus.

Yy 2 nu. 13.

num. 13. lib. 1. & Franch. in qq. crim. lib. 3. q. 1. tot. linit. 14. num. 72. & quod à Regibus Francorum non appellatur, scribit Spec. tit. de appell. §. videndum, rellat. num. 3. verſ. licet à ſententia lata. lib. 2. fol. 187. Franch. in quib. ſub num. 9. de appell. & in rubr. num. 2. in ſine cod. in 6. Rebuff. tract. de appell. art. 3. glo. vna. num. 12. tom. 3. fol. 489. & Par. de Put. tract. de re milir. cap. penul. 22 à ſententia. nu. 3. tom. 1. 6. fol. 428.

- 3 EXTENDE IL. & ſtenditur cum procedat etiam ſi Rex ſit ſubditus Romano Imperio, quia adhuc non appellatur ab eius ſententia, Auguſt. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 16. verſ. à ſententia regis.
- 4 EXTENDE IL. & ſtenditur cum procedat, ut ſit vera etiam ſi Rex iurisdictionem ſuperiorem, quia adhuc ab eius ſententia non poſſet appellari, Dec. in cap. 63. paſtoralis. num. 17. ibi. & ideo à ſententia regis. de appell. Rol. à Val. conf. 86. illuſtris. num. 17. & 28. lib. 1. & Par. conf. 128. domina Iuchina. num. 1. lib. 1. & quod Rex habeat ſuperiorem poſtulationem, & acquiſitum Imperatori, & ab eius ſententia non appellatur etiam in regno, quod habet in ſpectu ſcribit Alber. Bruo. tract. de ſtatut. art. 23. tom. 25. & ſeqq. tom. 2. fol. 238. & 239. & dixi ſupra q. 8. ſub num. 110.

- 5 Ratio huius quare limitationis ſic extenſa eſt, quia illa ratio, quare non appellatur à ſententia Præſecti prætorio, neq. à ſententia Senatoris, quia reſcribitur ſequitur ſum iura ſi milia. 9. militum multo magis in ſententia Regis.

Falſa igitur eſt illa ratio, quam assignant aliqui, videlicet, quia Rex Francie de facto non recognoſcit ſuperiorem; licet enim Doctores aſſerere videantur, quod de facto Rex Francie, Rex Hiſpaniarum, & Rex Anglie non recognoſcat Imperatorem in ſuperiorem, Gubern. concluf. hb. 8. tit. de acquir. rer. domin. concl. 3. num. 3. & ſeqq. & quod Rex Francorum ſaltem de facto non recognoſcat Imperatorem, Nouet. conf. penul. num. 3. & dixi ſupra lib. 1. cap. 16. num. 2. & quod Rex Francorum, & Rex Hiſpanie non recognoſcant Imperatorem in ſuperiorem. vide Carlet. tract. de poſtulatione. par. 3. & ult. num. 66. tom. 16. fol. 144. & de Rege Francie. 9. pcc. de facto, neq. de iure recognoſcat ſuperiorem. vide Oler. conf. 163. conueniunt ſubſtitui, in ſine. ſub num. 124. & quod non habeat in temporalibus ſuperiorem, ſcribit Rebuff. tract. de appell. art. 3. glo. vna in ſine

num. 1. tot. 3. fol. 489. & quod Reges Francie in eorum conſecrationibus conſueuerint vngi ampulla, quam apportauit de celo columba cum charismate poſtro ſuo, vide Adulſio. ad Spec. tit. de appell. §. vna. tra. Gemas. in principio, in ſine additionis.

- 6 Tamen, quod Imperatori ſit dominus mundi, omnes provincie ſint ſub eo, & omnes nationes ei ſubſint, omnes Principes, & quæſia ſint in eius poſtate, & ita iocundum ſit de iure comuni, ſcribit Franch. in rubr. ſub num. 9. verſus ſine, de appell. & quod ſit huius mundi machina dominus, reſcribit, & ſequitur ſum ex com. opin. citat. ius Franc. Zoano, & Reſtaur. Caſtal. lib. 1. p. ced. cap. 9. num. 1609. & 1610. ubi videas, & quod etiam Selqui, & Francigenæ ſint ſub imperio Romano, reſeri, & ſequitur Franch. d. i. ubi. de appell. ſub num. 9.

Ergo loquendo de iure illi ratio eſt falſa.

7 EXTENDE III. eandem limitationem, ut procedat etiam in ſententia lata à iudice in cauſa, in qua ex forma ſtatuti, vel ex tenore delegationis, & reſcripti potius procedat manu regia, quia non poterit appellari ſecundum ea, quæ ſcribit Auguſt. conf. 26. de tribus. num. 12. & 13. lib. 1. quæſia. 1. ideo non poſſe appellari, quando poſſit procedi de facto, quia procedere de facto intelligitur, id eſt, manu regia, ſed ut dixi à ſententia non poſſet appellari, ergo neque à ſententia iudicis, qui poteſt procedere manu regia, & quod procedere de facto ſi idem, quod procedere manu regia; vide ſupra, lib. 1. cap. 53. num. 41. in ſine, & quod appellatio non ſolum non haberet locum, ſed eſſet inuoluntaria, quando procedebat manu regia, illo primo ſeculo, reſeri, & ſequitur Marſchal. tract. de commuſ. par. 2. rubr. diuſa, de appell. cap. 7. num. 1. & 2. fol. 288. in 2. impieſſ.

- 8 Declara illam extensionem, ut procedat cum conſideratione, quæ ſunt ſupra limit. 1. num. 75. ubi vide.

9 Subſtende illam extensionem, ut procedat in iudice, qui ex forma ſtatuti, ſeu reſcripti procedat de facto, quia ab eius ſententia non datur appellationem ſcribit Bal. Auguſt. & alij, quæ reſcribit, & ſequitur ſum ſupra limit. 1. num. 64.

- 10 SYBMITA IL. eandem limitationem, ut non procedat ſi Rex ipſe ſententia, ſanquam Comes, quia tunc appellabitur ab eo, ad Ducem, ſeu, inquam, ſuperiorem conſtitutus.

mitatus, Bar. in l. 1. §. si quis in appellacione, in fine, nu. 15. ff. de appell. & in l. 3. §. si quando duciano, num. 1. C. de appell. & consula, Irach. in rubi, num. 38. vers. secundo infer. rade appell. B. ubi. tract. de pæstant. cau. d. q. 1. num. 32. in fine, c. m. 13. par. 2. fol. 66. Henric. Boet. sing. 9. tit. de appell. fol. 203. col. 4. tom. 1. Guid. Pap. trac. de appell. q. 136. num. 33. tom. 5. fol. 58. Craver. uac. de antiq. temp. rubi. antiquum in pæscriptione, sub num. 34. tom. 17. fol. 163. Bridet. trac. de appell. par. 1. tit. 10. in verbo. regibus, col. 167. & Contar. in l. unica, limit. 3. vers. quibus. num. 11. in fi. C. si de momen. poss. fol. 270. & quod ratione sœudi à Principe, & Regis, qui sœudum habet, possit appellari ad dominum sœudi, refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 19. vers. ratione.

Confirmatus hæc sublimitatio ex his, quæ scripti supra q. 8. sub num. 91. vers. cœtinge pilino, ubi videas.

Contra ita sublimitatione videtur facere limitatio, quæ ponit Thes. Fo. Lan. decl. 14. reductio à laudo, in fine, nu. 10. dicens, quod si causa sit compromissa personæ illustri, puta, Præfidi, Senatori, aut magno Cancellario seu Consiliario ducali, appellatur ab eo ad Principem, vel ad Senatum.

Contra eandem sublimitationem, si eam ponemus etiam in Principe, prout loquitur Ruginel. supra citatus, faciunt illa inconuenientia, quæ adduxi lib. pæced. cap. 9. num. 1601. & 1603.

Non discedo à sublimitatione.

**SVBLIMITATIO II.** ut non procedat in sententia Regis dominantis, vel minus sobrii, quia ab eo potest appellari ad eundem expectatum, vel sobrium, Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 1. sub num. 16. vers. à sententia regis, in fine.

lata iudicio sortis, seu fortune, non appellatur à contrariis partes in re controuersa supponunt se iudicio fortune, assument ipsam fortunam pro voluntate diuini naminis, & consequenter fortuna ipsa non potest habere superiores, Balan. l. 1. C. commun. de leg. Franch. in rubi. num. 10. ubi, & adde prædictis, & Card. Alex. num. 46. vers. & per prædicta, Dec. om. 39. de appell. rursus Franch. in rubi. sub om. 3. vers. quid autem, eod. in 6. Par. de Pus. trac. de re milit. in fine, nu. 2. tom. 1. §. fol. 428. Rebuff. trac. de appell. tit. 3. glof. vna, num. 5. tom. 3. fol. 483. Nicell. trac. de concu. glof. concor. §. falli. 45. num. 86. tom. 1. §. fol. 193. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 257. limit. 6. fol. 499. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 887. & num. 453.

Comprobat hæc limitatio, quia fors nō est aliquid mali, sed est res in dubitatione humanæ diuini iudicantis voluntatis, cap. 1. 26. q. 2. & hæc limitatio, eiusque comprehensio procedunt in sorte licita, quæ sit necessitatis causa ad dirimendam controuersiam, alias fors illicita est prohibita.

**EXTENDE** hanc limitationem, ut à bonorum diuisionem, quæ sorte quandoque fit inter fratres, non decur recursus, Franch. in d. rubi. num. 10. de appell. & quod bonorum diuisiones, quæ sorte interdum fiunt, non soleant rescindi, scribit Rebuff. tract. de appell. art. 1. glof. vna, nu. 6. tom. 3. fol. 489. & quod à iudicio sortis non possit peti restitutio in integrum, scribit Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, limit. 6. num. 358. fol. 497.

Subextende hanc extensionem, ut restitutio in integrum aduersus iudicium sortis detrahetur etiam minori, Franch. in d. rubi. sub num. 11. vers. sed dubitatur an ratione minoris ætatis, Gig. in addit. ad Dec. ibidem, sub nu. 39. in verbo, diuinitus sorte, de ap. pel. Rebuff. d. art. 3. glof. vna, num. 6. tom. 3. fol. 489. & in hac videtur residere Breder. tract. de appell. par. 1. col. 599. in fine, & col. 510.

Ratio est, quia quod raro contingit, posset cuius patrifamilias quantumvis diligentissimo contingere, Rebuff. ubi supra, & ideo non potest attribui imbecillitati eius ætatis, Gig. ubi supra.

**SVBLIMITATIO** seu declaratio eandem limitationem, ut non procedat, si adesset morte

Yy 3 mis

## LIMITATIO VI.

### SVMMARIUM.

*A fortuna, seu sortis iudicio non appellatur, num. 1. — Extenditur, & subextenditur, num. 2. — Sublimitatur, num. 3.*

**LIMITATIO VI.** ut non habeat locum, in Fortuna, seu sorte, quia à sententia,

mis lasso, quia tunc vel potest implorari, vel  
fieri iudicis, & peti. quod sententia in me-  
lis est, necur, ut loquuntur Franch. m. d. i.  
ribe. num. 10. in fine, de appell. & in rubrica  
num. 3. vers. quid autem, eod. in 6. Rubuff. d.  
art. 3. gloss. vna. ff. 7. l. om. 3. fol. 89. & Bre-  
det. d. par. 1. fol. 19. sub littera C, Vel potest  
appellari, ut loquuntur eodem Bredet. d. col.  
579. littera D, & Rugin. d. 2. cap. 1. cu. 453.

Sed ego arbitror, magis proprie peti retri-  
butionem, quam appellari, & in hac peticio-  
ne retributionis in integrum non debet mi-  
nor allegare solusum iudicis sortis, sed po-  
tius maiora & dolo adnerferi, qui dolo, len-  
mahia ad hunc effectum probatur re ipsa  
ex eo solo, quod extat magna lasso, Rubuff.  
d. art. 3. gloss. vna. nam. 7. tom. 3. fol. 489.

Contra hanc sublimitationem oppo-  
nit dupliciter.

1. Prius quia quando ex aliquo actu quis  
potest consequi damnum, sicut lucrum, tunc  
non consideratur lasso etiam in minore,  
Rot. d. iud. decil. 590. fuit resolutum. num. 3.  
par. 1. & de lasso. non consideranda in  
venditione spei, alijsque actibus, qui habent  
dubium euentum, vide, quia scripsi lib. pre-  
ced. cap. 1. num. 476.

Sed amodo in iudicis sortis sententia lu-  
crum, si habuisset alteram partem, nam est  
consequens in eo tabili, quod si tu vna lasso  
lassus in altera habuisset lucrum, & alteri quib  
secum contraxit, diceret tui lasso, ergo de mai-  
ganda est retributione.

Secundo, quia si iudicem sortis seu for-  
tunę assumentur pro voluntate diuini numinis,  
ut dixi supra. num. 1. ergo non potest allegari  
lasso, seu iniustitia, quia Deus non ladit, &  
est summa iustitia, & etc. quod agle.

His non obstantibus, non recesso a subli-  
mitatione, quia sub specie iudicis sortis &  
fortune potest aliquis, qui sit valde malia  
moris, & callidus, diuidentem, seu contra  
honestatem decipere, unde, cum apparet  
de enormissima iniustitia, utatur decipere  
& non lasso iudicio sortis, quia fors non  
ladet, cum se equaliter habeat ad utrumque  
extremum, & ita tollitur adducta in eon-  
trarium, vnde, etc. super. l. om. 3. fol. 89.

## LIMITATIO VII.

*S. V. M. M. A. R. I. V. M.*

*A. Diffinitio sententia non appellatur.*

**LIMITATIO VII.** in sententia lata à Di-  
catore, quia ab eo non dabitur appel-  
latio, Valenti. Forster. de hist. iur. ciu. rom. mu-  
rat. 2. dicitur etiam, & c. vers. in iudicio dicam.  
tom. 1. fol. 29. col. 3. Liu. lib. 4. cuius verba  
summa ponit Rugin. tract. de appell. in  
præfat. num. 15. de 1-7. de apote probatur ex  
L. 5. post deinde. ff. de orig. iur. interdu. re-  
cogente, placuit maiori potestati magistra-  
tum consilii; itaque Dicitur prodicti sunt,  
a quibus nec provocandi ius fuit, & quibus  
etiam capitis animadversio data est, etc. & à  
quo crearetur iste Dicator, & quod maiori  
quam Coll. potestate imperaret, & quod ob  
summam potestatem, quam habebat, non  
erat fas eam ultra sexmensem reuocare,  
reconfer. Forster. vbi supra, & multa etiam  
enarrat Schedel. magistrat. ciuili. tom. 1. fol.  
184. col. 3. & fol. 185. vbi de Dicator, &  
Cumtestibilibi ranciz.

## LIMITATIO VIII.

*S. V. M. M. A. R. I. V. M.*

*De decursu sententia non appellatur.*

**LIMITATIO VIII.** in sententia lata à De-  
catore, quia ab eo non appellatur, an  
5. ex actis deinde regibus. ff. de orig. iur. ple-  
m. publica auctoritate docet consilii vna.  
Bre. d. iud. m. g. est et ius Bre. m. g. provocatio ab  
eo, sicut à reliquis magistratibus fieri, & quod  
Decemviri crearentur sine provocazione  
sentiant etiam iur. de hist. iur. ciu. rom.  
mut. 4. de decur. vbi creati vers. sine decem-  
vistratus. tom. 1. fol. 30. col. 2. Ayuar. Rival. de  
hist. iur. ciu. lib. 2. num. 122. tom. 1. fol. 15.  
& Rugin. d. tract. de appell. in præfat.  
num. 16.

Ex quod peius erat, si quis collegam ap-  
pellasset, ab eo, ad quem veniat, ita disce-  
debat, ut preteritis prius decreto non ste-  
tisse, ut ex Liu. lib. 3. recenser Rugin. vbi  
supra. ff. de 1-7. 16. et. 12.

De istorum Decemvitorum origine, ma-  
gistratus deorum de eorum insolentia, ac  
tyrannide vide, quæ scribit Forst. vbi supra,  
& Conrad. Brun. tract. de iudic. lib. 2. cap. 6.  
num. 3. tom. 1. par. 1. fol. 12.

LIMI-



**LIMITATIO IX.**

*S V M M A R I V M.*

*A Præfeci prætorio sententia non appellatur.*  
*et. r. Declaratur, num. 2. & 3.*

**LIMITA IX.** in sententiâ lata à Præfecto prætorio l. 19. à præconſulibus. & ibi Bar. num. 2. C. de appell. Glof. in l. 9. episcopale. in verbo. vestra. C. de episc. audient. Az. in sum. C. de appell. ver. porro quidam sunt. num. 15. Spec. tit. de appell. & videndum est. in princ. lib. 2. fol. 187. Archid. in cap. 28. anteriorum. num. 1. 2. q. 6. Sal. lyc. in l. r. num. 1. C. ne lic. in 983. eademque caus. &c. Nicol. trac. de concor. gl. 1. concon. 6. fol. 10. num. 61. tom. 12. fol. 193. Guid. Pap. trac. de appell. q. 44. num. 36. tom. 5. fol. 59. Rol. à Vall. conf. 94. per supposita. num. 1. lib. 1. Alber. Brun. in foed. conf. 154. attēto. in princ. lib. 2. Parim. in qq. crim. q. 101. lim. 14. num. 71. Jo. Ferrar. trac. de appell. lib. 2. cap. 3. à cuius iudicis sententiâ. num. 130. tom. 5. fol. 48. Greg. Tolof. eod. tit. lib. 3. cap. 12. num. 1. foli 340. Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 2. num. 35. verſ. à sententiâ perfecti. prætorio. & Canejunc. trac. de offi. iud. lib. 2. cap. 4. sub num. 51. tom. 3. par. 1. fol. 81. hanc reddens rationem in sententiâ Senatûs. & Præfeci prætorio. quod Princeps. cui ad magnitudinem huius iudicij promouentur. credit non aliter indicari. quàm ipſe iudicaret.

2 Declara. quod sententiâ Præfeci prætorio hæc exēcutio in mediâ captionē. Theſ. Foſſanen. decif. 1. sententiâ ſenatus. sub num.

3 Hodie Imperator non habet in curiâ Præfectum prætorio. Salyc. quent. citat. ſupra q. 8. num. 11. qui ramen iudices hodie habent. per Præfectum prætorio dicitur. l. 1. Ferrar. trac. de appell. d. lib. 2. nu. 30. tom. 5. fol. 48. dicens. eſſe Principes. & ibi Imperij electores. & Cardinales. ſup. Papane. Guiel. Pap. trac. de appell. q. 44. mil. 36. eod. tom. 5. fol. 59. diſcens. ideo non appellari à ſententiâ curiæ Parliamenti. quia illa curia habetur loco Præfeci prætorio. & Foſſanen. d. dec. 2.

**LIMITATIO X.**

*S V M M A R I V M.*

*A Regibus latere ſententiâ non appellatur.*  
*et. 1.*

**LIMITA X.** in ſententiâ. lata à Legato. de latere. & moucor. quia eo ſola. quod eſt Cardinalis. acquiparatur Regi. & Præfecto prætorio. vt reſert Card. Alex. in rubrica. 39. verſ. ſed quid de cardinalibus. de appell. Sed à ſententiâ Regis. & à ſententiâ Præfeci prætorio non appellatur. teſtibus ijs. quos citauit. & ſequitur ſum ſupra limit. 5. & limit. præced. Ergo neque appellatur à ſententiâ Cardinalis. Moucor. argentus. quia loquimur non ſolum in Cardinali. ſed in Legato. quod habet regiam poteſtatem in prouincia ſibi commiſſa. Andr. Gambat. trac. de leg. de lat. lib. 2. in princ. num. 13. & ſeqq. tom. 13. par. 1. fol. 154. Sed à ſententiâ Regiâ non appellatur. teſtibus ijs. quos citauit ſupra limit. 5. nu. 1. Ergo neque à ſententiâ Legati.

Item habet maiore poteſtatem. quàm Præfectus prætorio. ſed à Præfeci prætorio ſententiâ non appellatur. teſtibus ijs. quos reuocauit. & ſequitur ſum limit. præced. & quod habet maiore poteſtatem colligitur ex hijs. quæ ſcribit Andr. Gambat. d. num. 13. & ſeqq. & num. 30. ubi quod Legatus de latere dicitur ſuper illuſtris &c.

Hæc limitatio non eſt vera per ea. quæ diſta ſupra in ampliâ. ſub num. 21. ampl. 13. & ſupra limit. 2. verſ. ab vltus.

**LIMITATIO XI.**

*S V M M A R I V M.*

*A Mediolani Ducis ſententiâ non appellatur.*  
*et. 1.*

**LIMITA XI.** in Duce Mediolani. quia & ſi habeat inueſtituram ab Imperatore. & cum ideo recognoscat. tamen eſt in quaſi poſſeſſione agendi. & faciendi. vt Princeps non recognoscat ſuper iuramentum. Moſch. decif. 6. alias 45. anno 1545. de ſent. & re iud. & Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 2. num. 18. verſ. nec à iudice.

**LIMITATIO XII.**

*S V M M A R I V M.*

*A Ducibus latere ſententiâ non appellatur.*  
*et. 1.*

- 1 **LIMITA XII.** in Duce Venetiarum, à quo non datur appellacionem scribunt Franchin rubi. sub num. 9. de appell. & l. rubi. num. 3. verū, quid autem eod. in 6. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 4. num. 254. fol. 496. & Ruginet. tract. de appell. §. 2. cap. 7. num. 17. verū, idem etiam.

## LIMITATIO XIII.

### SUMMARYM.

*A Parlamenti sententia non appellatur.*

- 1 **LIMITA XIII.** in Curia Parlamenti, quia, cum habeatur loco Praefecti praetorio, potest solum supplicari. Guid. Pap. decis. 436. q. 45. num. 53. & quod à Parlamentis non appellatur. scribit Rebuff. tract. de appell. art. 7. glo. 3. nu. 27. verū, docimotertio. tom. 3. fol. 504. & quod à Curia parliamentorum in Gallia non appellatur, refert etiam Ruginet. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 22. verū, idem dicimus.

## LIMITATIO XIV.

### SUMMARYM.

*A Curia suprema sententia in Francia non appellatur.*

- 1 **LIMITA XIV.** in Curia suprema Franciae, ut à Curia Generali cum iustitiis magni Consilij, & similibus, à quibus non posse appellari testatur Rebuff. d. art. 7. glo. 3. num. 27. fol. 504.

## LIMITATIO XV.

### SUMMARYM.

*A Consilij Neap. sententia non appellatur, nu. 1. & 2. Refringitur, num. 3.*

- 1 **LIMITA XV.** In Regno Regis Consilio Neapol. quia ab illius sententia non datur appellatio, Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princ. in verbo, & quandoque appellatur. num. 21. & 250. l. 2. num. fol. 496.

Lancell. tract. de appell. par. 2. cap. 2. et attent. & innovat. appell. penda. limit. 28. princip. fol. 373. Constat. in Lvnica. limit. 3. num. 14. verū, sed hodie. C. si de mom. poss. referens ex Afflic. quod hodie Consilium cognoscit etiam de primis causis, & post eius sententiam supplicatur, quia representat personam Regis, & Ruginet. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 21. verū, idem etiam.

- 2 Ratio huius limitationis est, quia illa sententia fertur nomine regiae maiestatis, ut scribunt Afflic. decis. 190. pulchrum. in fine, & decis. 383. licet hodie. sub num. 8. & Maran. ubi superius à sententia Regis non appellatur, testibus ijs, quos citat, & sequens sicut superius limit. 5. ergo neque à sententia Consilij, & iure quidem proferunt sententias nomine Regis, quia Domini de cons. Neap. requiruntur Senatoribus, Maran. in d. verbo, & quandoque appellatur. nu. 253. & Senatores sunt pars Principis, quia Princeps est de eorum numero, ut scripsi supra. limit. 4. sub num. 2. verū, ratio.

- 3 Restringe istam limitationem, ut non procedat, quando sententia sacri Consilij continet notoriam iniustitiam, & causa esset magna, puta de vno baronia, vel de vno magno Castro, vel de maiori parte bonorum, vel de gramine capitali, quis tunc posset de iure haberi recursus ad Papam, ut ex Afflic. in cit. quae sint regal. in rubrica num. 60. refert, & sequitur Constat. in Lvnica, limit. 3. num. 14. in fine, & nu. 25. C. si de mom. poss.

## LIMITATIO XVI.

### SUMMARYM.

*A Duce Sabaudiae sententia non appellatur.*

- 1 **LIMITA XVI.** in sententia, lata à Serenissimo Duce Sabaudiae, quia, ab ea non appellari consuevit Paris. consil. 118. domina Iuchina. num. 2. lib. 2.

## LIMITATIO XVII.

### SUMMARYM.

*Ab arbitri & arbitratoris iudicio non appellatur.*

**LIMITA XVII.** in laudo arbitri, & arbitramento arbitratoris, vt scripti q. seq. limit. 13. & 14. num. 1. & seqq.

## LIMITATIO XVIII.

*SYMMARIUM.*

*Ab Episcopi laudo an appelletur.*

**LIMITA XVIII.** in Episcopo, in quem est factum compromissum, quia ab eo non appellatur de iure ciuili; secus de iure canonico secundum Speculatorem tit. de appell. §. in quibus. vers. vigesimo secundo. sub num. 19. Imò hæc limitatio procedit non solum in Episcopo, sed in iudice indistinctis secundum Aut. de Burr. in c. 23. quintualis. col. 7. vers. finem. vers. ad priorem. sub num. 36. ibi. Item si compromissum est in iudicem de iure iuri ubi sit citat Specul. supra adducti quem impugnatur dicens, posse appellari de iure canonico, quia de iure canonico potest compromitti in iudicem; sed de iure ciuili, inquit, non potest appellari, quia de iure ciuili non valet compromissum in iudicem; postea rursus variando scribit, speciale esse in Episcopo, cuius iurisdictionis prerogative a laico, vt nō possit appellari, & ipsi resistit, & sequitur Nicell. tract. de consensu. gloss. conor. §. dallen. 21. num. 60. fol. 193. & quod ab Episcopo, cuius iurisdictionis de consensu partium sit prerogativa per laicum, non appelletur, refert, & sequitur Huguel. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 31. vers. non appellatur, & hæc limitatio videtur colligi ex l. 1. §. qui ex consensu. C. de episc. aud. in illis verbis, *arbitri more*, nam si est verus arbiter, & ab arbitro non appellatur, ergo neque ab Episcopo.

Quicquid scribitur de laudo consuetudine, hæc limitatio non seruatur, quia potest, & non potest appellari a laudo Episcopi arbitri, sicut a laudo alterius arbitri.

## LIMITATIO XIX.

*SYMMARIUM.*

*A Patriarchæ sententia an appelletur.*

**LIMITA XIX.** in sententia Patriarchæ, quia ab ea non datur appellatio argumento textus in §. si quis vero. Auth. de sanctis. episc. coll. 9. & notat Lex. Ford. tract. de rom. sed orig. cap. 13. & vlt. num. 8. tom. 1. & Huguel. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 28. vers. 2. patriarcha. & pro intelligencia huius limitationis vide omnino, que scripti supra q. 8. sub num. 98. declar. 3.

Hæc limitatio non est vera, quia a sententia Patriarchæ datur appellatio, vt ostendit d. q. 8. sub num. 98. declar. 3. & ad quem appelletur dicit ibidem num. 99.

## LIMITATIO XX.

*SYMMARIUM.*

*Ab Auditorio florentissimum Procerum non appellatur.*

**LIMITA XX.** in Sacro Auditorio florentissimum procerum, quia ab eis non appellatur, cum iudicent nomine Principis, & faciant Consistorium Principis, vt scripti supra limit. 1. sub num. 217. exten. 8. vbi vidras.

Aduerte solum hic, quod & si Huguel. in tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 37. ponat vnam limitationem, quod ab Auditorio sacro non datur appellatio, & num. 47. ponat alteram, quod a Proceribus florentissimis non datur appellatio, & pro veraque alleget text. In l. 1. §. C. de appellat. (sic eius pace dissonat) videtur, quod Sacrum Auditorium, & florentissimum Procerum vnum, & idem, & quod ideo non duæ, sed vnica constituenda sit limitatio, ea quæ non ex l. 1. sed ex l. 39. inofficij, compromittitur, prout dixi supra d. limit. 1. sub num. 117: exten. 2.

## LIMITATIO XXI.

*SYMMARIUM.*

*A Consiliariis Principis non appellatur.*

**LIMITA XXI.** in Principum consiliariis, qui causam examinant, quia ab eis non appellatur l. 34. tubemus. C. de appell.

pell. & consult. Rugin. d. cap. 2. nu. 38. vers.  
2. consiliarijs.

## LIMITATIO XXII.

### SUMMARYM.

*Ab Universitatis studij Parisi sententia, lata  
inter Scholares, an appellatur.*

1. **LIMITA XXII.** ve non pcedat in  
sententia, lata inter Scholares ab Uni-  
versitate studij Parisiensis, quia ab ea non  
appellari scribit Rebuff. tract. de privil.  
Scholac. privil. 158. num. 2. tom. 18. fol. 60.  
quem refert c. & sequitur Rugin. tract. de  
appell. 5.2. cap. 7. num. 39. vers. ab universi-  
tate. Rebuff. tamen subdit, hodie appellari  
sed non sine reatu periculis ad Senatuum.

## LIMITATIO XXIII.

### SUMMARYM.

*A iudicibus, qui iudicabant in Palatio Impera-  
toris, non appellabatur.*

1. **LIMITA XXIII.** in omnibus iudi-  
cibus Sacri Palatii Imperatoris, qui ha-  
bebant iurisdictionem, habita ratione as-  
sumptionis litis, alij enim iudicabant in causis  
à certa summa infra, & alij à certa alia infra,  
& ab istis non dabatur appellatio, quia erant  
iudices Sacri Palatii, propt. habebant in 135  
in offerendis. Cude appell. & latius, ac cla-  
rius in caput. interduca. 2. q. 6. l. 2.

## LIMITATIO XXIV.

### SUMMARYM.

*Ab executoribus non appellatur. — Quid in  
iudice habente liberum arbitrium. — Quid in  
iudice, qui iudicat secundum iura testifica-  
tionum, nu. 1.*

*Extenduntur Limitationes, ut supra, tam in  
effectu suspensivo, quam in devolutivo, nu. 2.*

*Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.*

*Sublimitantur 1. quando sententia effectus la-  
tam à duobus iudicibus, & ab uno eorum  
posset appellari; nu. 3.*

*Sublimitantur 11. quando sententia contineret  
notariam (in iustitiam, nu. 4.*

1. **LIMITA XXIV.** in executoribus, à quo  
appellari non posse scribit Spec. Abb.  
Alex. Maran. & alij quos refert, & sequitur  
sum q. seq. limit. 1. t.

A iudice, habente liberum arbitrium, ad  
posset appellari, vide infra q. seq. limit. 15.  
nom. 1. & seqq.

A iudice, qui debet iudicare secundum  
suam conscientiam, an posset appellari; vide  
d. quest. seq. limit. 15. nu. 3. vers. ex eodem  
secundo.

2. **EXTENDE** nunc omnes adductas li-  
mitationes, ut quoties appellatio est probi-  
bita ob excellendam iudicis, qui iudicat;  
tunc appellatio censetur prohibita non solum  
quoad effectum suspensivum, sed etiam  
quoad effectum devolutivum, quia in vtro-  
que effectu militat prohibitionis ratio, quæ  
est, quia presumitur, quod iuste, & recte  
iudicaverit, ut loquens in Principe, scri-  
psit supra limit. 11. sub num. 17. extend. 7. &  
loquendo in sententia Senatus, & Præfati  
prioris, scripsi supra limit. 9. num. 1. in fine.

3. **SUBLIMITA I.** eisdem singulis li-  
mitationes, ut non procedant quando cum  
iudice, à quo non potest appellari, iudicat  
et simul iudex, à quo posset appellari, qui  
tunc quoad præsentem appellandi attendit  
retr. persona iudicis, à quo posset appellari.  
secundum eam quæ scribit Rebuff. tract. de  
privil. scholac. privil. 106. vers. decimosex-  
ta. num. 161. fol. 53. licet is loquatur solum  
de sententia tribus iuris, & alterius iudicis,  
à quo non posset appellari.

4. **SUBLIMITA II.** vbi non procedant  
quando sententia contineret notariam in-  
stitutam, quia tunc potest semper appellari  
ad Papam, vide supra limit. 1. nu. 126. vers.  
sublimita primo.

Vidimus in hac questione, à quibus iudi-  
cibus posset, & à quibus non posset appellari,  
sequitur, ut videmus, à quibus sententijs  
posset, & à quibus non posset appellari.

*FINIS OPERIS*

*Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.*

# Q V A E S T I O X V I I

## ARGVMENTVM.

A quibus sententijs possit, & à quibus non possit appellari.

SVMMARIVM.

**APPELLATIO regulariter permittitur à qualibet sententia, num. 1. & seqq.**  
*Ampliat. I. hac regula in causis minoribus, num. 5. — Ampliat. II. in causis minoribus, num. 6. — Ampliat. III. in causis summarij, num. 7. & seqq. — Ampliat. IV. in causis ppi, num. 10. Infirmit, & restringitur, num. 11. & 12. — Ampliat. V. in causis minoribus, num. 13. Restringitur, num. 16. & seqq. — Ampliat. VI. in sententijs, quæ habent vim definitivam, num. 19. — Ampliat. VII. in pluribus sententijs, interlocutorijs, num. 20. — Ampliat. VIII. ut possit appellari à delegatione, quando &c. num. 21. — Ampliat. IX. etiam in arbitrij, num. 22. — Ampliat. X. in criminalibus, num. 23. Subampliat. multipliciter, num. 24. & seqq. Restringitur, num. 27. — Ampliat. XI. ut manifesti, num. 28. — Ampliat. XII. in sententijs lata in vim instrumenti publici, no. 29. Extenditur, & restringitur multipliciter, num. 30. & seqq. — Ampliat. XIII. in quolibet gravamine, num. 35. Subampliat. restringitur, & declaratur, num. 36. & seqq. — Ampliat. XIV. de iure canonico in gravamine inferendo &c. num. 42. — Ampliat. XV. ut appellatio extrajudiciali possit interponi etiam à gravamine illato a parte, num. 43. & 44. — Ampliat. XVI. ut possit appellari a tarditate, & negligentia iudicis, no. 46. & seqq. Et amplificatur, num. 49. Declaratur, & subdeclaratur multipliciter, no. 50. & seqq. — Ampliat. XVII. ut in dubio sit deferendum appellationsi, & sit admittenda, num. 60. & seqq. Extenditur dupliciter, no. 64. & seqq.*



**APPELLATIO** est permessa regulariter ab omni sententia, l. 1. ff. de appell. & scribunt Spec. tit. de appell. l. in quib. in prin. lib. 2. fol. 184. Patet in præced. form. appell. à sent. diffin. in glos. coram vobis, num. 9. veriqueitur ultra.

fol. 205. Alex. de Bu. l. 13. visio thémates, nu. 3. ver. hoc præmissio lib. 5. Soc. cons. 95. circa primam. no. lib. 5. & cons. 39. caplo prima. num. 1. lib. 4. Marañin. suo spec. pñt. 6. act. 3. prin. in verbo & quandoque appellatur, no. 278. fol. 501. Olsuf. decil. 6. t. actor iuramehtum, num. 6. ver. in constatum. 1. naq. traçt. le nunt. fuisse leuif. declar. 6. num. 9. ver. nec illud. fol. 120. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. num. 1. & dñi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 5. & ita pro regula post relatas quasdam intricaciones scribit Nicell. trac. de concord. glos. cñcor. 6. nu. 1. & 5. ver. vt ergo. tom. 18. fol. 191. Sord. trac. de alim. tit. 8. prin. 6. num. 1. & quod regula sit, vt grauat. per diffinitivam sententiam possit appellari in omni causaj scribit Pat. de Put. trar. de synd. in verbo appellatio. num. 16. ver. in à sententia latæ. tom. 7. fol. 243. & quod appellatio censetur permessa omni casu, nisi repcriant expressè prohibita, scribunt Fianh. in verbo num. 18. ver. tertio præmittit & regulariter, de appell. & rursus in rubr. no. 2. ver. tertio præmittit. eod. in 6. Sord. cñt. 163. arbitror. lib. 1. cap. 3. ver. secundo funditur. & num. 4. lib. 2. Lancell. trac. de act. trar. par. 2. cap. 12. ampl. 5. num. 8. fol. 352. & par. 3. cap. 30. num. 108. fol. 455. quem refert, & sequetur Broderod. trac. de appell. par. 2. tit. 1. col. 2. sub litera, D. & quod à quacunque sententia, & in omnibus casibus, si à iure non inveniatur prohibita, receptatur appellatio, scribit Rebuff. trac. de appell. in præfatione, nu. 73. tom. 3. fol. 480.

Contra hanc regulam adduco vnum notum argumentum.

Quod potest equaliter se habere ad bonum, & ad malum, debet prohiberi, & non permitti, vt, loquendo de negotiatione, scribit Bar. & loquendo indistincte, norat Abb. quos recitat, & securus sum supra lib. 1. cap. 1. nu. 491.

Sed appellacione potest obuiari iniustitijs, & iustitijs; quia licet sit instituta ad bonum finem, videlicet, ad corrigendas malas sententias, & iniquitates iudicum, tamen visu competens est, quod litigantes ea sepe vtuntur ad proferendas lites, & ad desatigandum, vt se ipsi supra q. 3. nu. 2. Ergo.

Respondet huic argumento, quod ea, quæ de sui natura bona sunt, vt dare elemosinam, leiuare, & similia, licet possint fieri mala ex circumstantijs, tamen non prohibentur, sed sunt.

sunt laudabilia, & de præcepto, Abb. in rap. 8. cum ab omni. sub num. 2. de vit. & honest. cleric. Sed appellatio de sui natura est bona, quia est species defensionis. Ergo licet et possit fieri iniuste; tamen non est prohibenda.

#### 4 Retentia igitur regula.

Infero ex hac regula, quod is, qui dicit aliquo casu non posse appellari, tenetur id ostendere, quia regula est in contrarium. Franch. d. rubr. sub num. 19. de appell. & in d. rubr. sub num. 2. eod. in 6. & Suer. d. cons. 39. sub num. 1. lib. 4.

#### 5 AMPLIA I. eandem regulam, ut procedat in causis minoribus, Nirel. tract. de concor. gloss. in or. 6. num. 13. vers. ut ergo. tom. 1. fol. 191. & Menoch. tract. de rer. ut. per. poss. remed. 5. vers. finem, q. 2. nu. 8. & hæc ampliatio non habet difficultatem.

#### 6 AMPLIA II. ut habeat locum in causis minoribus, Nirel. & Menoch. ubi supra, & hæc ampliatio probatur ex seq. 5. ampliatio, ubi quod etiam in minimis potest appellari.

#### 7 AMPLIA III. ut habeat locum in causis summarijs, Contrar. in l. vnica, in 2. opposit. num. 1. & 2. C. si de momen. poss. & Luc. Pat. in pract. capitul. lib. 4. cap. 2. num. 16. & comprobatur ex seqq. & quod in summarijs causis datur appellatio, etiam si præiudicium sit reparabile in alio iudicio, scribit Rugin tract. de appell. S. 2. rap. 3. nu. 897.

#### 8 Infero, quod in causis, quæ sunt summarie ex forma statutorum Verbes lib. 1. c. 88. potest appellari: quare statui a in eis non prohibent appellari, & quando non prohibent censentur permittere, ut retuli, & secutus sum supra nu. 1.

#### 9 Restringe hanc ampliationem, & illationem, ut sint multe causæ, quæ sunt summarie, & non admittunt appellacionem, nun eo quia sunt summarie, sed eo, quod vel requirunt celeritatem, vel agitur de præiudicio reparabili in alio iudicio, huiusmodi sunt causæ alimentorum, & causæ possessionis, quæ & si summarie sint ex dispositione iuris communis, & statutorum, ut in d. lib. 1. cap. 88. tamen in eis non admitti appellacionem scripsi infra limit. 7. & 6.

#### 10 AMPLIA IV. ut habeat locum etiam in causis prijs, quia a sententia in eis lata regulariter non censetur prohibita appellatio, Franch. in rubr. num. 2. t. de appell.

#### 11 Infero, quod potest appellari a sententia lata pro libertate, Franch. d. rubr. de appell.

num. 20. ibi, bini est.

#### 12 Restringe hanc ampliationem, ut non habeat locum in causis prijs, quæ celeritatem desiderant, quia in eis denegari appellacionem scripsi infra limit. 8. nu. 12. iunctis alijs dictis in num. antecedentibus.

#### 13 AMPLIA V. ut habeat locum in causis minimis, Spec. tit. de appell. §. in quibus. sub nu. 20. vers. vixit simo quinto. in fine lib. 2. fol. 186. Alex. conf. 113. viso rhemare. num. 3. vers. hoc præmissis lib. 5. Tiraq. tract. de iudic. in reb. sig. vers. nono facit, tom. 2. fol. 98. & Coctar. in l. vnica, in ratione dubitandi, num. 2. C. si de momen. poss.

#### 14 Contra hanc ampliationem vide eandem Spec. d. nu. 20. Nirel. tract. de concord. gloss. concor. 6. fall. 57. num. 95. fol. 95. Maran. in fun spec. par. 6. actu. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 326. limit. 21. fol. 507. qui allegant, quod in causis minimis & breuioribus non appellatur.

#### 15 Concordia istam contrarietatem, ut ampliatio sit vera de iure canonico, & hæc opinio contraria sit vera de iure civili, restibus ipsidem Spec. Nirel. & Maran. supra citatis.

Ex quod hæc ampliatio sit vera de iure canonico, retuli, & sequens sum infra limit. 40. nu. 17. vers. sublimita secundo.

#### 16 Restringe primo hanc ampliationem, ut in Curia non datur appellatio in causis non excedentibus summam dec. 16. Camera iuxta ea, quæ scripsi infra limit. 43. nu. 1. ubi videas.

#### 17 Restringe secundo eandem ampliacionem, ut in foro Capimilino non habeat locum in causis a senes decem infra iuxta ea, quæ scripsi infra limit. 42. num. 1. & seqq. ubi videas.

#### 18 Restringe tertio in regno Neapolitano, ut non habeat locum in causis duarum vnicatum riuiliter petitarum iuxta ea, quæ scripsi infra limit. 44. nu. 1.

#### 19 AMPLIA VI. ut habeat locum in sententijs, quæ habent vim dissolutiue, quia ab eis potest appellari retuli, & declaravi infra limit. 47. memb. 2. num. 77. vers. sublimita quarto.

#### 20 AMPLIA VII. ut habeat locum in multis sententijs interlocutorijs de hac ampliacione vide quæ scripsi infra limit. 47. memb. 1. num. 73. & seqq. vers. sublimita primo.

Limita multipliciter istam ampliacionem prout limitavi infra eadem limit. 47. memb. 1. ubi habes materiam.

AM.

32. **AMPLIA VIII.** vt possit appellari à delegatione, nec delegatus procedat deca Franch. Card. Alex. & clarè Abb. in cap. 30. adhuc. de appell. cum enim quis mittit nōtium ad Curiam antequàm sit citatus, vel aequum habeat omnium licentiam, non potest pro illa causâ, pro qua misit, consueiri in patria, vide supra q. 61. in fine, sub nu. 44. vers. aduerte secundo. ergo, si delegatus velli procedere, potest appellare.
33. **AMPLIA IX.** vt possit appellari etiâ in arbitrijs, vt retuli infra limit. 1. 5. sub num. 2. vers. contra. vbi videas.
34. **AMPLIA X.** vt de iure communè possit appellari etiâ in criminalibus, Franch. in cap. 5. cum sit romana. §. præterea. in principio, de appell. & quid possit appellari tam in civilibus, quàm in criminalibus, scribunt Papien. in pract. in form. appell. à sent. distin. in gl. coram vobis, num. 9. vers. quarrit ut vltra. fol. 405. Nicell. tract. de concord. glaf. concord. 6. num. 13. vers. vt ergo, fol. 91. & Rebuff. tract. de appell. in præfat. nu. 72. tom. 3. fol. 480. de quod possit appellari in criminalibus probatur ex l. 6. non tantum. si de appell. & ex alijs iuribus, citatis à Gaus. tract. de pac. publ. lib. 1. cap. vltimo, nu. 36. vbi testatur de consensu opin. & latè Barin. in quæst. in quæst. per. num. 1.
35. **Subamplia primo** hanc ampliationem, vt iō causis capu alibus, & vbi ageretur de pena mortis in tantum sit permitta appellatio, vt non solum ipse condemnatus, sed etiam quilibet alius absque vilo mandato, imò, etiam inuero, & contradicente ipso condemnato, possit appellare, vt retuli & sequutus sum supra quæst. 5. item 34. vers. extende decimoquinto. & num. 51. & 52. vbi videas.
36. **Subamplia secundo**, vt, pendente appellatione, sententia non possit mandari executioni, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de accens. & in nou. appell. pend. ampli. 4. princ. num. 1. & seqq. tom. 5. fol. 352.
37. **Subamplia tertio**, vt non admittens appellationem, & eius ministris & executores possint puniri, vt sci pñ supra quæst. 3. nu. 100. & 108.
38. **Restringe**, & declara hanc ampliationem, prout restringi, & declarari infra limit. 4. illat. 3. num. 76. & seqq. & limit. 48. nu. 1. & seqq.
- A decreto torture an, & quando possit appellari, vide infra limit. 47. in cap. 1. num.

148. vers. exemplifica decimo tertio.
39. **AMPLIA XI.** vt possit appellari etiâ in manifestis, vt retuli, & sequutus sum infra limit. 4. nu. 99. vers. subimita octauo.
40. **AMPLIA XII.** vt habeat locum, etiam in sententia, lata in vim instrumenti publici, quia, cum instrumentum publicum de iure communi non habeat executionem paratam secundum communem opin. de qua testator plures, quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 62. sub num. 1. & ideo agi debeat via ordinaria, producendo libellum, coactando litem, & deueniendo ad sententiam diffinitiuam, vt scribit Franc. Becr. conf. 17. in casu præsent. num. 1. & 2. & sub num. 7. vers. non obstat lib. 1. sequitur, quod à sententia lata pro instrumento publico possit appellari.
- Confirmatur hæc amplia, quia licet instrumentum publicum faciat necesse iuris, tamen etiam in notorio iuris dari appellationem retuli, & sequutus sum infra limit. 4. num. 72. & 75.
41. **Extende primo** hanc subampliationem, vt procedat etiam si instrumentum esset iuratum, quia, cum nihilominus non habeat executionem paratam secundum communem opin. quam retuli, & sequutus sum d. cap. 62. sub num. 10. dabitur appellatio.
42. **Extende secundo**, vt habeat locum etiam si sententia sit lata pro deposito, de quo apparet instrumentum publicum, quia nihilominus, cum de iure communi nō habeat executionem paratam secundum communem opin. quam retuli, & sequutus sum d. cap. 62. sub num. 11. vers. contrariam, datur appellatio.
43. **Subextende** hanc extensionem, vt multo magis procedat, quando depositum probaretur non per instrumentum, sed per testes, quia tunc male minus haberet executionem paratam, testibus ijs, quos retuli, & sequutus sum d. cap. 62. sub num. 12. vers. secundo. & ideo daretur appellatio per ea, quæ loquendo de obligatione in forma Camera, retuli, & sequutus sum infra limit. 9. num. 31. vers. sublimita septimo.
44. **Restringe primo** eandem duodecimam ampliationem, cuiusque primam, & secundam extensionem, vt non habeant locum in instrumentis testamenti non tali, & non cancellati, quia non dari appellationem retuli, & sequutus sum infra limit. 6. memb. 4. num. 8. & seqq.

34. Restringo secundo, ut non procedant, siante statuto, quod instrumenta publica habeant executionem paratam iuxta ea, quae scripti infra litem. 9. num. 2. 3. & seqq.
35. **AMPLIA XIII.** Vi habet locum in quolibet grauamine, Spec. tit. de appell. 5. in quibus, in princ. lib. 2. fol. 184. & praefectum de iure canonico, Franch. in rubi. sub num. 17. ibi. si de iure canonico. de appell. & loquendo in actu iudiciali, potest appellari non solum, si sit interlocutoria, sed etiam a quolibet grauamine illam, vel comminatio, vi ex lo. And. refert, & sequitur Franch. in cap. 1. not. 2. num. 1. de appell. in 6.
36. Subamplia declarando, vi habeat locum tam in grauamine iudiciali, quam in extra iudiciali, Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 278. fol. 301.
37. Restringo hanc subampliationem, ut quoad grauamen extrajudiciale sit vera de iure canonico, secundum quod potest appellari a grauamine extrajudiciali, ut sciunt Franch. in rubi. sub num. 17. ibi. sed de iure canonico. de appell. & Fedes. Schem. tract. de appell. sub num. 1. tom. 5. fol. 55.
38. Contra eandem restrictionem, quod enim a grauamine extrajudiciali possit appellari etiam de iure civili, firmat Franch. in cap. 51. bonae memoriae. sub num. 13. & praesertim in fine, vers. nono an de iure civili. de appell. & Contat. in l. vnica, limit. 35. nn. 7. vers. contraria tamen. sub num. 8. & seqq. C. si de mon. poss.
39. Retenta hac opiaione contra restrictionem.
- Declaro primo eandem, vi in omnibus casibus, in quibus possit adiri iudex, & implorari eius officio, in eisdem possit a grauamine appellari, & attenuari venient reuocanda, & modo appellatio fiat infecta iusta causa, Franch. in cap. 51. bonae memoriae. sub num. 23. vers. nono an de iure civili. de appell. vel declara, quod ita deum de iure civili in extrajudicialibus possit appellari, si illa extrajudicialia sunt per modum iurisdictionis, ut in officiis publicis auctoritate, & vilitate, vel auctoritate sanium, vel in his, quae sunt a pluribus, ut vniuersis, ab autem, & neque auctoritate, neque vilitate publica sunt, si tendunt ad impediendas lites, admittitur appellatio extrajudicialis, ubi autem non est iurisdictionis, nec sententia definitiva his, si vnus actus perficitur, & consumatur, non potest appellari, vide Contat. d. limit. 25. num. 20. & 21. de quando ab actu extrajudiciali possit appellari declarat etiam Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 2. cap. 12. num. 1. & seqq. fol. 92. quem poteris videre, si placet, & aliquos casus, in quibus habet locum appellatio extrajudicialis, ponunt Franch. ubi supra, & Contat. d. limit. 25. num. 8. & seqq. & viginiquaque. multauit Ruginel. tract. de appell. 5. cap. 3. num. 181. & seqq. vsque ad num. 43. excludit, & vnum in notabili effecta vide supra q. 3. eff. 4. num. 71.
40. Declaro secundo, ut eiusmodi appellatio, proprio loquendo, dicatur prouocatio, & non appellatio iuxta ea, quae scripti supra, quest. 1. num. 5. & q. 2. sub num. 33.
41. Declaro tertio, vi pro grauamine extrajudiciali competat duplex remedium. Primum est appellatio interponenda infra decem dies, ut dixi supra, quest. 12. ampl. 12. num. 106. Secundum est querela, quae potest interponi etiam post decem dies, quia licet lapsus decem dierum praeccludat viam omnibus appellationibus eius extrajudicialibus, tamen appellationes extrajudiciales possunt quandoque retrahi etiam post lapsos decem dies per viam querelae, sed non per viam appellati, quia actus decem dies nunquam transeunt in rem iudicatam, Franch. in cap. 1. sub num. 10. vers. sed die notabiliter. & in cap. 51. bonae memoriae. sub num. 19. vers. octauo debet appellare. de appell. & Lancel. tract. de attenti. par. 2. cap. 12. limit. 3. princip. num. 1. tom. 5. fol. 362.
42. **AMPLIA XIV.** ut de iure canonico possit appellari non solum a grauamine illato in iudicio, vel extra, sed etiam a grauamine inferendo, vel comminando, Franch. in rubi. sub num. 17. de appell. adde, quae scripti supra, quest. 2. sub num. 2. in quarta, & quinta distinctione.
- Contra hanc ampliationem vide supra, quest. 5. num. 101. vers. subamplia eam.
43. **AMPLIA XV.** vi appellatio extrajudicialis possit interponi non solum a grauamine illato a iudice procedente extrajudicialiter, sed etiam a grauamine illato a parte, ut ex Franch. Maran. & alijs retuli, & sequimus, sum supra, quest. 2. num. 38. artic. 3. distinct. 1. en. 4.
44. Declaro hanc ampliationem, ut haec appellatio, quae interponitur a grauamine illato



lato à parte quandoque habeat vim citationis, ut in beneficiis, Franch. in cap. 52. bonæ memoriæ. sub num. 17. verū. sed concludit sic. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 279. fol. 501. & Gregor. Tolof. tract. de appellat. lib. 1. cap. 11. sub num. 3. verū. prima differentia. fol. 86. & quod appellatio extrajudicialis in presentia appellati interposita in beneficiis de uoluntate causam ad Curiam, & habeat vim citationis, dixerunt Domini de Rot. Cap. 129. decif. 35. appellauerat. num. 1. par. 1. & quod appellatio extrajudicialis habeat vim citationis, scribit Achil. de Grassi. decif. 14. petebat. num. 2. de appellat. fol. 109. & quod deuoluat, & habeat vim citationis, & quod hoc non sit verum, scribit Idem. Achil. de Grassi. decif. 5. al. 231. appellatio extrajudicialis. num. 1. & 2. de appell. fol. 106. & quod appellatio hæc habeat vim conuentionis coram ordinario in prima instantia, scribit Gail. quem reuoc. & sequutus sum supra q. 17. num. 52. & 53. verticende hanc. & dixi supra quæst. 2. sub num. 46.

- 45 Subdeclara, ut appellatus teneatur comparere coram iudice ad quem sine alia citatione, alias procedit potest in eius contumaciam in illa causa, ut notabiliter scribit Maran. d. num. 279.

Imò non solum habet vim citationis contra appellatū, sed habet vim citationis contra appellantiē, quia appellans extrajudicialiter per ipsam appellationem se ipsum citat, Put. decif. 517. in vna salamantina. no. 7. lib. 2. & licet sit informiter interposita, tamen deuoluit causam, appellato volente, alias non, Put. ead. decif. 517. num. 2. & seqq.

De materia huius appellationis scripsimus supra in pluribus locis, ferè in singulis questionibus, prout inuenies in huius operis indice.

- 46 **AMPLIA XVI.** ut possit appellari non solum à sententia, quæ grauamen inferat, sed etiam à non sententia, quando eo, quod sententia non profertur, inferat grauamen; quare potest appellari à iurisdictione iudicis non procedentis, quia iudex, tunc humiliter congruis loco, & tempore requisitus facere, si non facit, dicitur denegare iustitiam, licet non respondeat, & ideo potest appellari à denegata iustitia, Io. And. in cap. 63. dilecto. sub num. 3. ibi. sed quid si iudex semper est in deliberando. de appell. Abb. tu cap.

67. ex parte. il secondo, num. 3. ibi. quid aorem si iudex. & Dec. sub num. 11. ibi. & idem si iudex tertio. eod. tit. Pelya. in cap. 11. postorialis. sub num. 6. verū. considero tertio. ibi. & ubi episcopus ter requisitus. de offic. iudic. ordin. & alij plures, quos refert, & sequitur Neutz. conf. 97. quia intelligo. sub num. 15. & 16. verū. septimo facit. ibi. quod puto procedere. Ofasch. decif. 12. appellans. verū. in contrarium. num. 6. Rot. diuers. decif. 534. dubitauit de validitate. num. 4. par. 1. quæ est super hoc duplicata in decif. 259. par. 2. Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 2. cap. 18. num. 2. & 3. fol. 165. & Rugin. tract. de appell. 52. cap. 3. num. 73. verū. à quocunque. & ita intelligas Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 60. ibi. non tamen propter hoc. de appell. ubi & si prima facie videatur loqui sine determinatione, tamen in effectu tenet, posse appellari à granauine illato in non faciendo, inbndens, & teneas, ut dixi. sic etiam intelligas Card. Alex. in eod. cap. 8. ex ratione. num. 23. verū. sed operæ pretium. dum, adductis contrariis, inbndit, pro ista ampliatione maiores esse anxiositates, & maior etiam nri ratione, præsertim de iure canonicos inquisi eodem Bal. in cap. vico. num. 2. verū. nota quod. de miser. vasa. qui contrum. est. qui non loquitur, & obmutescit, iustitiā denegare videtur, & ex Bal. refert, & sequitur Franch. in d. cap. ex ratione. num. 49. dicens, quod si iudex est requisitus de iustitia, aut de expeditione, & ipse nihil responderet, aut obmutescit, aut nihil facit ad propostum, dicitur nunc iustitiam denegare.

- 47 Comprobatur hæc ampliatio, quia iudices, recusantes ministrare iustitiam clericis post tricuam requisitionem, iurisdictione priuantur, auth. statuimus. C. de episc. & cler. Felyn. in cap. 11. ex literis. sub num. 8. fol. 12. de constit.

- 48 Comprobatur secundo, quia si arbitri non pronuntiant super suspitione iudicis, appellatur ad Papam, Gl. in fine in esp. 2. legitima. de appell. in 6.

Non obstat, quod Bal. & Felyn. quos citauimus supra. de clara secundo. ou. 56. & alij quos citat Neutz. d. conf. 97. num. 15. dicant, in iurisdictione iudicis non posse appellari, sed debere ad iurisdictionem per simplicem querelam, eo quod diffinitio non est propriè grauare.

Quia respondeo, hanc opin. posse proce-

dere, quando iudex non fuerit ter humiliter requisitus congruo loco, & tempore, ut ex Felyn. & Neuiz. retuli, & sequutus sum. infra num. 58. vers. subdeclara ser uado.

- 49 Exemplifica notabiliter istam ampliationem, quando reus opponit exceptionem, non esse procedendum ad ulterius, & iudex post oppositam exceptionem non procedit, sed tamen reus ulterius instat, & ter requirit, seu manet iudicem, ut pronunciet, non esse procedendum ad ulterius, quia si iudex non pronuntiet, licet supersedat, & non procedat, potest reus appellare, ut consilium Corn. consil. 80. in decisus. sub num. 3. ibi. accedat ad predicta quod not. lib. 1. sunt enim aliqui mali iudices, qui supersedent in causa, ut excipientem vexent, & ideo potest tunc, premissa trina monitione, appellari, modo, premissa unica tantum, franch. in cap. 67. ex parte M. num. 6. vers. quid autem si iudex. de appell.

- 50 Declara primo extendendo eandem ampliationem, ut possit sufficere triplex requisitio coarctata facta, quia reputantur tres requisitiones, ut in requisitione pro apostolis determinat clem. 2. quibus, de appell. & in specie tenet Rom. quem titubando refert, & sequitur Felyn. d. cap. ex litteris. sub num. 8. fallen. 1. vers. sed hanc fallentiam, de consil. & quod Felyn. sequatur hanc declarationem scribit Der. in d. cap. 67. ex parte, il secundo, sub num. 1. ibi. & mod. sequuntur. de appell. & ab hac declaratione non videri discedere Greg. Tolos. d. cap. 18. nu. 4. vers. secundo requiritur. diceos, rurius esse, quod sepius fiat requisitio, & hanc esse veritatem, ut sufficiat una interpellatio, nisi in casibus generaliter expressis, scribit, citatis praefatis Rom. Fel. & Dec. Additionator ad Alex. consil. 81. stantibus. sub num. 1. in verbo. trina. lib. 4.

- 51 Coprobarur primo hac declaratio, quia, stante statuto, quod instantia pereat quique mensibus, nisi per actorem non steterit; si actor semel interpellat iudicem, quod proferat sententiam, satis est, ut perpetuo videatur stare per iudicem, Bat. in l. 89. tit. 1. scio. §. vsuras. in fine, num. 4. ff. de leg. 1. cum alijs, quos refert, & sequi videtur Alex. d. consil. 81. stantibus. nu. 1. in fine, & nu. 2.

Et licet Bal. in aurb. item appellatione, in fine, C. de tempor. appell. sentiat contra dictum Bartoli supra citati in instantia causae appellationis, quia tunc appellans debet

summa ope niti, tamen extra casum instantiae appellationis non videri dissentire à Bar. teste Alex. vbi supra.

- 52 Comprobarur ferundo, quia vbi requirantur tres citationes, potest una peremptoria sufficere pro omnibus secundum communem, & magis communem opin. de qua testatur, & sequitur Asil. decis. 189. serenissimus. sub num. 6. & 7. & ex eo retuli, & sequar sum supra lib. 1. cap. 91. num. 35. in fine, vers. ceterum.
- 53 Contra hanc declarationem firmat multa deducendo M. Ant. Baur. tract. de mora. par. 1. sub num. 6. ibi. contrarium tenuit, vsque ad num. 9. inclusiue, tom. 6. par. 2. fol. 406. hancque restant esse communem opinionem, & sequi videtur Dec. d. cap. ex parte. il secundo, sub num. 11. ibi. sed saluando communem opin.
- 54 Confirmatur primo hac opinio ex text. in cap. 1. de supplen. uerbi prelat. vbi negligentia prelatorum conuincitur trina humilis requisitio, & in senentia Gl. in clem. 2. dudum. vers. si verò idem. in verbo. recusantur. de sepult. quae similiter ad conuincendam prelati negligentiam requirit trina monitionem, seu requisitionem.

Confirmatur secundo ex his, quae scripti supra q. 15. sub num. 1. et. vers. immo quod si stat. art. 9.

- 55 Confirmatur tercio hac communis opinio ex stylo Signaturae iustitiae, quae non solum non committit causam, nisi iudex fuerit pluries requisitus, Marchef. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. extra. rom. cur. cap. 6. sub num. 81. fol. 78. in 1. impress. sed ulterius, priusquam committat, solet praefigere quatuor, aut sex menses ordinario ad expediendam causam, Marchef. eod. cap. 6. num. 82. & in Regno Neapol. quando per negligentiam iudicis, vel per dilaciones partis causa protrahitur in longum potest fieri comminatio per magnam Curiam Vicerarias, ut infra duos menses causam expediat, alias, quod ipsa magna Curia causam ad se auocabit, Io. An. de Nigr. in capite. regn. cap. 83. sub num. 8. & similibus stylus seruatur in Regno Franciae, ut scripti infra num. 57. & huc confirmatio addit quae scripti supra quae 15. num. 189. art. 11.

- 56 Declara secundo ut dato, quod non possit appellari, poterit recurri per viam querele ad superiorem, quia hoc nemo negat, teste Neuiz.

Nemiz. conf. 97. quia intelligo. num. 19. vers. tamen. nam quod à tarditate iudicis possit recurrere ad superiorem per viam querelæ, licet propter tarditatem non possit appellari, scribit Bal. in l. fin. Sallud. nu. 4. vers. nota literari. C. de tempor. appell. quem refert, & sequitur Fely. in cap. 11. pastoralis. sub num. 6. vers. confidei o tertio. libi. quod autè à tarditate de offic. iur. l. ord. & ex Bal. refert etiam Franch. in cap. 8. ex ratione. nu. 60. de appell.

57 Subdeclara primo hanc declarationem, ut quæmus superior non possit auocare causam per viam appellationis, tamè potest adiri per viam querelæ, ut iudici præfigat certum tempus, in quo causam determinet, & ita in Regno Franciæ impetrari literas à Cancellariis, quibus præcipitur magistratui, ut causam determinet, & decida infra tale tempus, scribit Rebuff. tract. de vocat. in præfat. q. 5. nu. 55. & 56. tom. 1. fol. 445. quare si Archiepiscopus sit aditus per viam querelæ, remitte causam Episcopo, astringendo eum, ut faciat iudiciam, sicut declarat Fely. in d. cap. 11. pastoralis. sub nu. 6. vers. fuit, de offic. ordin. nisi ageretur de peccato, vel esset periculum in mora, ut per eundem Fely. vbi supra.

58 Subdeclara secundò, ut per viam querelæ, & non per viam appellationis possit adiri superior, quàm inferiori non fuit prius requisitus, scilicet si fuerit prius requisitus, quia tunc potest appellari, ut declarat Fely. d. cap. pastoralis. num. 6. vers. finem, de offic. iud. ordin. & Nemiz. conf. 97. quia intelligo. sub num. 15. & 16. quia cum est ter requisitus, & non facti, dicitur denegare iudiciam, Nemiz. vbi supra.

Declara tertio, ut in iure, & municipalibus dispositionibus sint determinata certa tempora, intra quæ si iudex causam non expediat, dicitur negligens, de quibus temporibus, non est hic locus, videtur interim aliqua quæ scripsi supra lib. 1. cap. 66. nu. 12. & supra quæst. 15. nu. 277. & seqq.

59 Declara quarto, restringendo eandem ampliationem, dum dixi, requiri trinam requisitionem, ut non sit vera, quædo iudex in prima requisitione expresse recusaverit, quia tunc non requiritur alia requisitio, Alex. conf. 81. & 2. lib. 4. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 2. cap. 28. sub nu. 4.

60 AMPLIA XVII. ut in dubio sit deferendum appellationi, Spec. tit. de appell.

S. nunc dicamus, nu. 2. in fine, & sub num. 6. & num. 8. vers. item appellatione. lib. 2. fol. 194. Franch. in cap. 31. de priore, num. 1. libi. aut sumus in dubio. cap. 45. constitutus. nu. 18. & in cap. 59. vi debitus. sub num. 43. vers. in eadem ibi in tali dubio, de appell. Card. Alex. in cap. 61. cum speciali. S. porro. sub num. 16. vers. tertio si allegat. eod. tit. Rebuff. tract. de sent. execut. art. 7. gloss. 1. num. 3. tom. 1. fol. 359. Tiraq. tract. de mort. suisit leuif. par. 6. declari. 6. num. 15. fol. 1200. Anguis. conf. 76. de tribus. sub num. 1. & 2. lib. 1. Sute. tract. de aliment. tit. 18. priuileg. 60. sub num. 1. & 2. & conf. 163. arbitror. num. 5. vers. tertio vbi. lib. 2. Marchef. tract. de commiss. pat. 2. commiss. appell. cap. 1. num. 7. fol. 5. & quod in dubio debeat fieri interpretatio, quod appellatio procedat potius, quàm non procedat, scribit Alex. conf. 113. vbi themare. num. 2. lib. 5. & quod vbi de iure vel de facto est dubium, non quid appellatio teneat, tunc iudex à quo debeat super sedere in executione, scribit Spec. d. S. nunc dicamus. num. 8. Io. Andr. in cap. 28. pastoralis. num. 10. in fine, de offic. & potest. iud. deleg. & quod tunc nihil debeat innovare, scribunt idem Spec. vbi supra. & Frich. in d. cap. 45. constitutus. sub num. 18. & quod in dubio sit deferendum potius appellationi, quàm sententiæ, scribit Spec. d. S. nunc dicamus. sub num. 6. vers. efficitur autem quidam, vers. finem, lib. 2. fol. 194. & quod præsumatur quod appellatio præcesserit sententiæ excommunicationis in foro iudiciali, & sic præsumatur pro validitate appellationis contra validitatem sententiæ excommunicationis, etuli, & sequutus sum infra limit. 22. num. 57. vers. declara obiter. & addo infra limit. 9. sub num. 77. vers. quarto quia.

61 Confirmatur primo hæc ampliatio ex eo, quod si iudex à quo non deferat iuxta appellationem puniri, ut ex Spec. Franch. & Contr. rectali. & sequutus sum supra q. 13. sub num. 100. & tamen non puniatur, si deferat appellationi iustitiz, seu cui non erat deferendum, Franch. in cap. 59. vi debitus. sub num. 43. vers. in eadem. & in cap. 31. de priore. in princ. de appell. & Contr. in l. vnica. limit. 27. num. 8. C. si de momen. poss. Etgo in dubio expedit admittere appellationem.

62 Aduerte, quod non puniatur, si deferat appellationi, cui non erat deferendum, quando casus erat dubius: sed si casus non esset dubius & deferat appellationi friuolæ, seu

in iustis, cui non est deferendum, puniretur. Franch. d. cap. vi. de iustis. sub num. 43. verfi. in eadem. rursus, sed meste idem Franch. in cap. 31. de priore. in prin. & Cordin. Alex. in d. cap. 59. vt de iustis. num. 23. verfi. in gl. in ver. ex rationabili. de appell. & teruli. & sequor sum supra q. 11. sub num. 4. subliat. r.

- 63 Confirmatur secundo, quia potest appellari non solum ex causa probabilis, sed etiam ex causa dubia, Contra d. l. vnica. q. 1. sub num. 42. verfi. & idem.

- 64 Extende primo hanc ampliationem, vt procedat etiam in casu, in quo appellatio fit regulariter prohibita, puta in causa possessionis, quia nihilominus si ad sit dubitatio circa admissionem, vel non admissionem, debet admitti. Sord. d. conf. 163. arbitror. num. 6. lib. 3. & Conner. d. limit. 27. nu. 1. & seqq. & quafi. r. num. 43. in fine, & num. 44. C. li. de momen. poss.

Quicquid contra hanc extensionem, consulenti Dec. conf. 28. in fine, nu. 8.

Non obstat, quod in dubio fit adhaerendum regulae, quae appellatorem prohibet in causis possessionis, vt argumentatur Dec. vbi supra: Quia respondeo, retorquendo obiecti onem, quod regula de non appellando in causa possessionis est limitatio ad regulam, quod in qualibet causa possit appellari, & ideo nos ex causa possessionis deduximus ad hanc regulam limitationis, quam posuimus sexto loco: ergo, imitendo regulam, appellatio debet esse permissa.

Minus obstat, quod concurrentibus duabus causis, permissus scilicet, & prohibitus, debeat attendi potius prohibita, vt dixi lib. praeced. cap. 7. num. 89. Quia resp. hoc esse verum, quando de probabilitate constat aperte, secus quando est dubia, quia tunc debemus adhaerere regulae.

- 65 Minus etiam obstat, si diceret, quod in dubio praesumitur pro iustitia sententiae, quia praesumitur pro validitate iudicis, vt dixi supra q. x. nu. 29. verfi. secunda ratio. & supra lib. 1. cap. 97. nu. 78. in fine principii. Quia resp. hoc non esse verum, quando est appellatum a sententia, quia tunc in principio est fauendum appellatori, & praesumendum, quod appellatio sit iusta, & sententia iniusta: ac in medio est aequaliter utriusque sciendum; in fine autem est fauendum sententiae, & in dubio iudicandum pro sententia, vt bene docuit Franch. in d. cap.

31. de priore. sub num. 2. ibi. aduerte tamen de appell. & de appellatione in principio intelliges Fauer. & Lancel. qui cum refert, & sequitur tractat. de utrum. par. u. cap. 2. de aient. & innou. appell. pend. num. 118. tom. 5. fol. 349. dum scribunt, appellatorem esse magis fauorabilem, quam sententiam: quin pro appellatore magis praesumitur, & quando non praesumatur pro sententia dixi etiam infra limit. 20. sub nu. 58. verfi. neque obstat.

- 66 Extende secundo, vt iudex, dubitando an teneatur deferre appellationi, debeat conferre cum peritis, & à parte potest peti consilium sapientis dec. secundum vnam opinionem, quam retuli, sed non sum sequutus supra q. 11. nu. 7. in fine.

Declara eandem ampliationem, vt procedat in casu, quo adsint rationes pro vtraque parte, & non faciles ad resoluendum, Ruziel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub nu. 289. fol. 93.

Reliquas ampliationes colliges ex sparsim dictis in limitationibus, & praesertim in limit. 47.

## LIMITATIO I.

### SVMMARIVM.

APPELLATIO à tertia sententia conferri non datur, num. 1.

- ¶ Extenditur I. vt nec Princeps possit ex ordinaria potestate eam concedere, num. 2. Secus per vnam privilegii &c. num. 3.

Extenditur II. sius sententia sit diffinitiva, seu interlocutoria, num. 4. Subextenditur, num. 5.

Extenditur III. in sententijs, quae non transeunt in rem iudicatam, num. 6. & 7. Declaratur, inferitur, & subdilatatur, num. 8. 9. & 10.

Extenditur IV. vt ad effectum suspensiuum non possit appellari etiam in casu, quo daretur tertia appellatio, num. 11.

Extenditur V. vt appellatio, pendens ab aliquo interlocutorio, non retardet effectum trium, confirmum diffinitiuorum, num. 12.

Extenditur VI. vt sit prohibita ad vtrumque effectum, num. 13. & 14.

Extenditur VII. vt neque sit permessa supplacatio, num. 15. Restringitur, num. 16.

Ex.

*Extenditur VIII. ut neque tertius possit appellare, num. 7. Subtenditur, & restringitur, ibidem.*

¶ *Declaratur I. ut in dubio sit pronuntiandum, sententia non esse confectus, nu. 18. Extenditur, num. 19.*

*Declaratur II. ut etiam sententia tertia dicatur conformis cum prima, quia &c. num. 20.*

*Declaratur III. qua sententia dicantur conformes, num. 21. Exemplificatur multipliciter hac declaratio, num. 22. & seqq. in quibus ponuntur varii casus sententiarum usque ad num. 30. inclusus.*

*Declaratur IV. ut sententia, conformes in aliqua parte, appellatio in ea parte non recipiant, nu. 31. Exemplificatur multipliciter num. 32. & seqq. usque ad num. 36.*

*Declaratur V. quando sententiæ dicantur non conformes, num. 37. Extenditur hac declaratio, num. 38. & 39.*

*Declaratur VI. ut à sententijs diucessis non confectibus detur tertia, quarta, & ulterior appellatio iuxta numerum sententiarum, num. 40. & 41.*

*Declaratur VII. ut una pars non possit iter appellare, utraque tamen parti potest iter appellare, num. 42. Infertur, num. 43.*

*Declaratur VIII. ut in eo, in quo sententia non fuit confectus, possit appellari, nu. 44. Exemplificatur multipliciter, num. 45. & seqq.*

*Declaratur IX. ut possit appellari à sententia, qua declaratur, sententia lata esse confectus, num. 46.*

*Declaratur X. ut licet quis non possit appellare, tamen potest adhuc appellatorem aduersarij, num. 50. Extenditur, & restringitur, nu. 51. & seqq.*

*Declaratur XI. ut licet quis non possit appellare à tertia sententia conformi, tamen potest dicere de nullitate, & deinde à sententia super nullitate appellare, & sic litem protrahere, in infinitum, num. 55. Subdeclaratur, nu. 56. & 57. Restringitur, num. 58. & seqq. in quibus habet necessitatem exitem, ut talibus.*

*Declaratur XII. ut licet qui non possit appellare tamen potest dicere de notoria iniustitia, num. 60.*

*Declaratur XIII. ut tertius possit appellare, etiam à tertia sententia conformi, num. 63.*

*Declaratur XIV. ut qui non potest appellare, possit tamen exporiri alia remedia, num. 64.*

¶ *Amplianus I. omnia prædicta, ut procedant in secunda sententia confectis, quando statum*

*disponit, à secunda confirmari non possit appellari, num. 65. Exemplificatur, num. 66. Declaratur, num. 67. & 68. ubi quomodo solet celebrare Signatura, & num. 69.*

*Amplianus II. etiam in casibus, in quibus semel tantum licet appellare, num. 70.*

*Amplianus III. etiam in vniuersa sententia, qua transierit in iudicatum, num. 71. Declaratur, num. 72. & 73.*

**P**OST ampliationes agendæ esse de limitationibus, quæ sunt numero, & ideo non omnes comprehenduntur illis verbis, quos ponunt Tancr. & alij, ut refert Jo. And. in addit. ad Spec. tit. de appell. §. in quibus, vers. 27. in verbo. cessante. lib. 2. fol. 186. & Bred. tract. de appell. par. 1. tit. 19. col. 213. listera, C. in fine, ubi eisdem explicat.

*Appellare vetant seculi, excellentia, palli, Contemptus, minima, & interdellio facta, Arbitrarij, & quæcunq; & sit longior acta*

1 **LIMITA** I. eandem regulam, ut non procedas in tertia sententia, quæ habeat duas alias præcedentes conformes, quia ab ea non appellatur I. vnica, & ibi Gl. Cyn. Bar. Bal. Salyc. & Paul. de Cast. C. ne lic. in vna ead. caus. Spec. tit. de appell. §. quoribus. in print. lib. 2. fol. 193. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quædoq; appellatur, nu. 280. lim. 1. fol. 501. Nicol. tract. de concord. gl. concon. 6. fall. 25. num. 67. tom. 18. fol. 194. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. vers. generaliter. num. 19. & Crauer. conf. 183. regula. num. 1. & de illa limitatione sunt alia huc concordantia, citata à Glor. & Spec. ubi supra, & non habet contradictionem, & hoc est, quod citari Doct. & Reuult. tract. de appell. art. 7. gl. 2. nu. 19. vers. decimo quinto. tom. 3. fol. 504. alijq; communiter, imò ipsa rubr. C. supra citata alunt, non licere tertio appellare, seu provocare.

2 **EXTENDE** I. hanc limitationem, ut neque Papæ, seu Princeps per viam rescipi ex ordinaria potestate possit concedere tertiam appellatorem, Franch. in cap. 39. direct. num. 9. conclus. 7. & cap. 65. sua nobis. num. 13. vers. secundo queritur, de appell. Addition. ad Salyc. in l. 1. in 1. addit. C. ne lic. in vna eademq; caus. &c. quæ refert & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. super nullit. cap. 2. sub nu. 1.

num. 1. fol. 140. & facit quod scripti infra q. 19. rem. 3. num. 29. conclus. 4. & adde. quia scribit Tels. Follan. decis. 122. tertio provocare. num. 3. verſ. hoc autem decretum.

- 3 Declara hanc extensionem, vt licet Princeps non possit per viam reſcripti indulgere certam appellationem, tamen per viam privilegij ex certa ſcientia poſteſt concedere tertiam appellationem, quia tunc videtur vt plenitudine poſſeſſatis, Franch. vbi ſupra, vnde qui vult obtinere à Principe tertiam appellationem debet adue Signaturam gratias, quia Signatura iuſtitie non poſteſt eam concedere.

- 4 EXTENDE II. vt ſit vera tam in ſententia diſſiniſſua, quàm in interlocutoria, Spec. tit. de appell. 5. quoties. initio, & nu. 1. lib. 2. fol. 193. Marau. in ſuo ſpec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limi. 1. t. nu. 280. fol. 301. & quod tit. ne liceat vna eademq. cauſa tertio provocare, habeat locum etiam quando appellatur ab interlocutoria, ſcribit Bal. in l. vnica, ſub num. 3. not. 3. C. ne lic. vna eademque cauſa. &c. Abb. in cap. 39. diſcedat. num. 8. de appell. & ſentit Ant. de Butr. quem reſuli, & ſequutus ſum infra q. 19. rem. 1. concl. 6. nu. 63. verſ. ſatio.

Quare his tantum & non vltra poſteſt interlocutoria reuocari, Abb. Card. Alex. Dec. Fel. Alex. Rip. & Bar. quos reſuli, & ſequutus ſum infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 61. verſ. ſimita quarto.

- 5 Subextende hanc extensionem, vt in tantum tertia appellatio ſit prohibita ab interlocutoria, quod neque poſſea in appellatione à diſſiniſſua poſſit ſuper ea audiri, Franch. in cap. 39. diſcedat. ſub nu. 6. concl. 4. & Dec. in cap. 65. ſua nobis. num. 14. ibi. & procedit iſta conclusio. de appell. quod etiam ſcribit aperte Bal. ſupra citatus.

- 6 EXTENDE III. vt procedat etiam in ſententijs, quæ non tranſeunt in rem iudicatam, quia etiam in eis habet locum tit. ne liceat in vna eademq. cauſa tertio provocare, quare iſ, qui ſuit per tres ſententias conſortes condemnatus, non poſteſt vltra per viam appellationis audiri, Abb. in cap. 65. ſua nobis. num. 7. verſ. vel dic. de appell. & in cap. 6. fraternitatis. nu. 21. verſ. vltimo ponderabis. de ſigid. & maleſ. Franch. in eod. cap. ſua nobis. ſub num. 10. verſ. in gl. 2. verſus ſinem. & cap. 39. diſcedat. num. 8. concl. 6. de appell. Ruin. concl. 79. queritur

primo. num. 1. lib. 5. Gabr. in conclus. lib. 1. tit. de execut. rei iudic. concl. 1. ampl. 6. nu. 13. & loquendo in cauſa matrimoniali, Sord. concl. 223. publicans. num. 31. lib. 2.

- 7 Confirmatur hæc extenſio, quia deſertio appellationis extraiudicialis tollit viam appellandi, quia appellatio efficitur deſertio, etiam in grauaminibus, & negotijs, quæ non tranſeunt in rem iudicatam, vt ex Abb. reſere Franch. in cap. 5. cum ſit romana. eod. 3. nu. 15. ibi. tamen dicit hic. de appell. dicens, quod deſerta appellatione extraiudiciali appellans non auditur per viam appellationis, & in cap. 39. diſcedat. ſub nu. 8. concl. 6. verſus ſinem, eod. tit. de appell. dicens, quod licet huiusmodi ſententia non tranſeant in rem iudicatam, ſi tamen ſit appellatum, iſa deſeritur appellatio, ſicut in alijs.

- 8 Declara hanc extensionem, vt licet non poſſit audiri per viam appellationis, tamen poterit per viam querelæ proponere iniuſtitiæ ſententia, & ita poterit agere, Abb. d. cap. fraternitatis. ſub num. 21. verſ. vltimo ponderabis. & ita poterit cauſam de nouo inchoare, Abb. d. cap. 65. ſua nobis. ſub nu. 7. & Franch. ſub nu. 10. de appell. & quod ſententia, quæ non tranſit in rem iudicatam, poſſit reuocari coram iudice competentie via nullitatis, vel querelæ, vel reſtitutionis. in integrum, ſcribit Ant. de Butr. in cap. 7. lator. verſus ſinem. de ſeni. & re iud. & quod cauſa poſſit de nouo agitari, ſcribit Ruin. d. concl. 79. queritur primo. nu. 1. lib. 5.

Contra hanc declarationem, loquendo in cauſa præcedentis confirmationis, tenet Franch. d. cap. cum ſit romana. num. 15. vbi contra Abb. qui tenet ibidem nu. 22. quod deſerta appellatione extraiudiciali, appellans iterum audiatur ſuper iure ſuo per viam querelæ, ſcribit, hoc dictum Abbas non tranſire ſine dubio, quia generalis regula eſt, quod non proſequas ſuum grauamen in termino iuris vel hominis, quantum ad ſe non auditur amplius ſuper illo, ex quod ius datur ei electionem, an velu proſequi per viam appellationis, vel querelæ: vnde, inquit, ſi elegit viam appellationis, & ſuccubuit, quia ſic deſerta eius appellatio per lapſum ſemini iuris, vel hominis, non videtur quod amplius poſſit deducere illud grauamen poſtea per viam querelæ, quia viam, quam elegit, hæc ſibi parat.

- 9 Retenta ſi placeat declaratione.

Inſero ex hac extensione, ſic declarata, quod

quod iudex appellatio non est iudex competens, quia non potest adi per viam. querelæ, nisi sit talis, qui non habeat iurisdictionem limitatam per ea, quæ scripti infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 85. & 86.

10. Subdeclara eandem declarationem, vt illa facultas incurrendi causam de nouo duret vique ad triginta annos; quia 101 annis præscribitur omnia actio, & præscribitur etiam iuri dicendi de nullitate, vt ex Bal. Sa. lyc. Vant. & Miran. retuli & sequutus sum infra q. 19. rem. 1. concl. 7. num. 1. nisi sit causa, in qua versetur animæ periculum, vt ibidem dicitur nu. 2.

11. EXTENDE IV. vt tertia appellatio non admittatur quoad effectum suspensiuum, etiam si effectus in aliquo casu, in quo liceret appellare à tribus sententiis confirmatis, quia nihilominus appellatio non impediret executionem, ideoque iudex à quo possit exequi, non obstat appellatio, nec competeat appellanti remedium attentatorum, Latuel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innot. appell. pend. li. m. 45. princ. num. 1. fol. 376. ideoque iudex, cui causa appellatiois committeretur post latis tres sententias conformes, non statim inhiberet, Latuel. d. limit. 45. nu. 2.

Ratio est euidens, quia euitanda est legum correctio, unde tolerabilior erit correctio in vno effectu, quam in duobus.

In quibusdam regionalibus Regni Francie tertia appellatur scilicet ubi sunt domini habentes iurisdictionem primariam, cui præest Præpositus à quo appellatur ad Bailliū eiusdem domini, postea ad alium Bailliū, seu Seneschallum Regium, demum ad Parlamentum, sed hoc rariū est, Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 1. num. 30. tom. 3. fol. 504. Dubitari potest, an hæc extensio habeat ibi locum: hoc dubium illis relinquo, qui debeat in hoc habere determinatum stylum.

12. EXTENDE V. vt sicut appellatio à negotio principali post latis tres sententias conformes non impedit executionem, ita etiam non impedit appellatio pendens ab interlocutoria, idest, quamuis pendeat causa appellatiois ab interlocutoria, tamen tertia sententia lata in negotio principali mandabitur executioni, vt retuli & sequutus sum infra quæst. 19. rem. 1. concl. 5. num. 53.

13. EXTENDE VI. vt, dempto casu

præcedentis quarta extensio, appellatio sit prohibita non solum quoad effectum suspensiuum, sed etiam quoad effectum deuolutiuū, quia exceptio ut iudicetur est exceptio litis finis, ergo, si lis est finita, cessat appellatio, & proditum est solum remedium nullitatis, institutionis in integrum, & similia, de quibus dixi infra q. 19. rem. 1. & seqq.

14. Confirmatur primo notabiliter hæc extensio, quia quod appellatio intelligatur prohibita solum quoad effectum suspensiuum non potest considerari, nisi quando appellatio prohibetur eo, quod sententia, seu res, de qua agitur, celeritatem desideret, & paratam habeat executionem, vt in causa alimentorum, mercedis, & similia, & in instrumentis publicis habentibus executionem paratam, de quibus scripti infra limit. 7. nu. 27. limit. 8. nu. 9. & 18. in quibus causis dicemus potius dari executionem paratam, seu posse procedi, etiam appellatio pendente, quam prohiberi appellatioem, quæ ideo procedit sine retardatione executionis.

Secus est in sententijs, à quibus appellatio prohibetur eo, quia non habent superiorē, qui eas possit reuocare, vt in sententia lata à Principe, vel eo, quæ presumitur iuste lata, vt sunt tres sententiæ conformes, vel sententia Senatus, aut Præfati prætoris, quia ab istis appellatio intelligitur prohibita ad vtrumque effectum, videlicet tam suspensiuum, quam deuolutiuum; nam in vtroque effectu militat excellentia iudicis, qui sententiam protulit, & presumptio, quod sententia sit iuste lata, & consequenter in vtroque effectu militabit prohibitio appellatiois.

Confirmatur secundo, quia quando conceditur tertia appellatio intelligitur solum ad effectum deuolutiuum, vt dixi supra nu. 11. ergo quando non conceditur, cessat etiam quoad istum effectum.

15. EXTENDE VII. vt sicut à tribus sententijs, seu re iudicata non potest appellari per ea, quæ dixi supra num. 1. ita etiam non possit supplicari, quia reputatur impossibile, imò supplicans punitur, vt scribunt Bal. Jas. & Bos. quos retuli & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 131. verū sententia quæ transiit & dixi infra q. 19. rem. 3. nu. 19. verū extende tertio.

16. Restingit hanc extensionem, vt non sit vera in eo genere sententiarum, quæ non tran-

transcunt in rem iudicatam, qualis est sententia lata in causa matrimoniali, quia potest supplicari, ut retrahatur, & sequatur sum infra d. quæst. 19. rem. 3. num. 21. vers. tertiū ge primo.

- 17 EXTENDE VIII. ut neque tertius, puta venditor possit appellare à tertia scilicet tota, lata contra emptorem, quia sicut ab ea non possit appellare emptor, ita tamen non potest appellare venditor, Conar. & alij, quos retrahit. & sequitur sum supra quæst. 5. nu. 36. vers. declaro secundo.

Subextende hanc extensionem, ut procedat etiam si tertius fuisset admissus ad causam in tertia instantia, quia adhuc non poterit appellare, vide infra limit. 6. memb. 4. num. 99.

Restringe declarando eandem executionem, ut procedat quando tertius scilicet ante sententiam, quod causa agitur, quia tunc tertius non potest tertio appellare, imputet enim sibi, quate sibi prius non providit. Bar. Abb. Dec. Put. Códar. & alij, quos retrahit, & sequitur sum supra limit. 6. princ. memb. 4. num. 100. Setus si ignoravit, quia tunc potest appellare, ex quo sine culpa sua non debet damnificari, Abb. in exp. 17. eum super. nu. 16. ibi. sed dubium est. de sent. & re iud. Dec. in 13p. 65. Iua nobis. num. 25. vers. quarto follet. de appell. Put. dec. 7. iacobus cordellus. in fine. lib. 3. Conar. pract. qq. cap. 15. sub num. 8. vers. hodie nus ergo. & Conar. in 1. unica, limit. 23. sub nu. 5. & num. 7. in fine, ibi. intellige etiam, C. si de mom. poss. & quod tertius possit appellare à die sententiae, licet sententia transierit in rem iudicatam contra victum, eo quod non appellaverit infra legitima tempora, scribunt Ceph. & Lancet. quos retrahit, & sequitur sum supra q. 5. sub num. 36. vers. totam causam. & num. 59. & quod tertius non teneatur appellare, nisi à die notitiae, & non à die late sententiae, dixi supra q. 12. num. 154. & 155.

- 18 DECLARA I. principaliter eandem limitationem, ut in dubio sit pronuntiandum, sententias non esse conformes, prout in dubio pronuntiandum est, appellacionem non esse desertam, Rugin. tract. de appell. §. 11. glof. 1. num. 26. vers. si dubium tot. 298. & quod in dubio sit pronuntiandum pro non desestatione, refert, & sequitur Tirag. tract. le mort. si si leuif. par. 6. dec. 6. in fine, sub nu. 10. fol. 20.

Ratio est, quia, quod perdicatur de genere, predicatur de singulis speciebus illius, ut scripsi supra lib. 2. cap. 49. num. 1. sed de regula generali prædicatur, quod in dubio sit appellacioni deferendum, ut late scripsi supra in ampliat. num. 66. ampl. 17. ergo, in quavis specie loquamur, eligenda erit via per quam appellacioni fauamus.

- 19 Extende hanc declarationem, ut præcipue procedat, quando statutum mandaret duas sententias conformes haberi loco triū, & faceret rem iudicatam, quia hoc statutum colligitur in commune, & ideo si interpretatio pro conformitate tanquam odiosa rejicitur in dispositione iuris communis, à fortiori debet rejici in dispositione statuti, quod corrigat ius commune, Dec. cons. 385. iuridicam, sub num. 1. ibi. & etiam si res esset dubia, quicquid in fine dicti consilij dicat, quod tale statutum potest dici favorabile, ut huiusmodi supponatur.

- 20 DECLARA II. principaliter, ut sententia dicatur conformis cum prima, etiam si non sit sententia secunda, sed sit tertia, quia licet non sit continuata de prima in secundam, sed sit interpolata, tamen remanet conformitas, Dec. d. cons. 385. sub num. 2. ibi. & vltimus Conar. pract. qq. cap. 25. sub num. 3. vers. quarto fol. 529. Gabr. in tout. lib. 2. de execut. rei iudic. concl. 1. ampl. 5. num. 12. & Telf. Fossan. dec. 112. tertio provocare, num. 16.

- 21 DECLARA III. principaliter, ut illæ sententiæ dicantur conformes, quæ conveniunt in qualitate, & substantia, ut refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. §. 2. a. glof. 1. num. 10. vers. omnesque. & quod conformitas in substantia, & in effectu sit attendenda, scribit Telf. Fossan. dec. 228. tres sententiæ, sub nu. 2. & quod res iudicata distat, quando contrariet identitas rei, causæ, & personarum, scribit Rod. diuer. dec. 100. ex nouem. nu. 3. in fine, & num. 4. par. 1. fol. 35. & quod conformitas adfit, quando adfit identitas rei, causæ, & personæ, vel vere, vel interpretative, refert, & sequitur Rugin. d. glof. 1. nu. 9. vers. hinc soc. sen. & quod conformitas sententiarum consideretur magis ex effectu, quam ex verbis, scribunt Dec. d. cons. 385. sub num. 2. ibi. bis tamen non obstantibus, & alij, quos refert, & sequitur Rugin. d. glof. 1. nu. 8. vers. quicquid sit. fol. 297. & facit quod scripsi lib. p. reced. cap. 7. num. 457. & quod ideo non attendatur ex

qua



quæ videtur modo sunt late sententiarum duntaxat modo; conueniant in substantia, & in eo, quod principaliter agitur, scribit Tefl. Folland. decif. 228. lib. num. 1. verumtamen quia, & num. 1.

22. Exemplificatio primo hanc declarationem, quando prima, & secunda sententia sunt lata super negotio principali, & tertia est lata supra defensione appellantis: interposita à secunda, quia adhuc dicuntur tres sententiarum conformes, vt ex pluribus, reiecta, aliorum opinione, referunt, & sequuntur Tefl. Folland. decif. 123. tertio provocare, nu. 22. vers. quinto dicitur, & Ruginel. tract. de appell. §. 12. glof. 1. num. 13. vers. tertio conformes. fol. 197.

23. Contra hanc exemplificationem tenent Rot. decif. 3. alias 21. nota quod vbi de sent. & re iud. in antiq. Corn. conf. 38. sub num. 8. lib. 4. Crauet. conf. 183. regula quod appellatio, & Couar. in pract. qq. exp. 25. nu. 5. dicunt, isto casu posse oppositæ exceptionem nullitatis, vt impediatur executio, quia non sunt tres conformes.

24. Retenta exemplificatione, si placet.

Extende eam, vt habeat locum etiam, quando prima est lata super negotio principali, & secunda super defensione appellantis interposita à prima, arrento statuto quod duæ conformes faciant rem iudicatam, vt contra decisionem Avenionensem refert, & transire videtur Folland. decif. 122. nu. 12. in fine.

25. Exemplificatio secundo, quando sunt late duæ sententiarum conformes super negotio principali, & postea fertur tertia, quæ pronuntiat, illas duas fuisse nullas; & postea fertur quarta, quæ reuocat tertiam, & confirmat duas primas, quia sic remanent tres sententiarum conformes & consequenter erit locus clementiarum à vnicuique. de sent. & re iud. Couar. pract. qq. cap. 25. sub nu. 5. vers. noscitur. contra tamen, & quod dicantur conformes etiam si sententia fuerit nulla, sed fuerit confirmata, valide, refert, & sequitur Gehr. in conclusu lib. 2. tit. de execut. et iudic. concl. 14. ampl. 7. num. 14. & quod non possit dici de nullitate primæ sententiæ, quando de eius nullitate fuit dictum eorundem iudicis appellatio, quoniam nihilominus tulit sententiam confirmatam, quæ tribuit in rem iudicatam, consilium Paril. conf. 109. omisso in princip.

plo, & num. 1. de 2. lib. 4.

Contra hanc exemplificationem dubitat, & non resoluit Rot. decif. 14. alias. 424. de sent. & re iud. in antiq. sed resoluit & tenent Rot. diuers. decif. 863. in eadem calaforsa, par. 3. lib. 3. fol. 221. vbi cum A. obtrinuisset duas sententias canonizatorias sine titulo, & B. aduersarius postea produxisset suum titulum antenotem, fuerunt reuocata dictæ duæ sententiæ, & A. produxit deinde titulum suum antenotem, & ideo fuerit procolata tertia sententia, Rot. tenuit, quod illa sententia non erat tertia, sed prima, cum quò tita duæ nullæ non poterant confirmari, quia constabat, quod erant late sine titulo, Tefl. Folland. decif. 228. nu. 2. in vltimis verbis. & num. 3. Ruginel. tract. de appell. §. 12. glof. 1. num. 22. vers. secundo primus fol. 298. & Granur. rheor. 27. sub nu. 30.

In hac contrarietate ego pro omnium concordia distinguam tres casus.

Primus casus est, quando in tertia instantia fuit processum per viam appellantis; & istoc casu vera exemplificatio, vt dicantur conformes; quamuis in eis sic pronuntiatum de nullitate, & validitate, Couar. vbi supra.

Secundus casus est, quando non fuit processum per viam appellantis, sed fuit solam dictum de nullitate; & isto casu non dicuntur conformes, ex quò duæ vltimæ non sunt late super negotio principali, Couar. vbi supra.

Tertius casus est, quando per notas productiones notariè constat de iniuria primæ sententiæ; & isto casu quia extat notoria iniuria, quæ nunquam confirmari, aut sanari potest, idco sententia, quæ illa confirmaret, non posset habere nisi rationem primæ sententiæ, & in his terminis procedit Rot. diuers. supra citata.

26. Exemplificatio tertio, quando duæ sententiæ sunt late absolutoriæ super negotio principali, & vna est lata absolutoria absolute ratione iudicij, quæ adhuc dicitur late sententiæ conformes, à quibus propter non licet appellare, Tefl. Folland. decif. 122. tertio provocare, num. 9. vers. secundo locum & Ruginel. tract. de appell. §. 12. glof. 1. num. 24. vers. quarto. fol. 197.

27. Exemplificatio quarto, vt dicantur conformes etiam si vna earum dicat, suntibus a quibus proce. sunt alia non apparente,

de sent. & re iud. in antiq. Tefl. 123.

Thes. Fossan. d. decif. 122. num. 13. vers. sexto. & Ruginell. d. gloss. 1. nu. 15. vers. quinto.

Comia hanc exemplificationem facit, quod scribit idem Ruginell. d. 122. §. 1. cap. 2. num. 44. vers. quid verò. fol. 23. dicens, eiusmodi sententiam non esse diffinitivam, neque interlocutoriam meram, sed esse interlocutoriam meram, habentem vim diffinitivam.

Infero, quod non est conformis, quia alia, seu alie sententia sunt diffinitiva.

Non recedo ab exemplificatione, quia ego sentio adhuc esse diffinitivam, ut scripsi infra limit. 47. memb. 1. num. 189. exempl. 9. vers. contra.

27. Exemplifica quinto, ut dicantur conformes etiam si una eorum sit lata in contramam, Thes. Fossan. d. decif. 122. vers. tertio provocare, num. 23. vers. octavo. & Ruginell. d. gloss. num. 16. vers. sexto.

28. Exemplifica sexto, ut dicantur tres conformes etiam si secundus iudex dicat, male iudicatum à primo iudice, sed tamen ex non inter productis confirmet eius sententiam, & tertius iudex confirmet hanc secundam, quia nihilominus dicuntur tres sententia conformes, Thes. Fossan. d. decif. 122. tres sententia. usque ad num. 3.

29. Extende hanc exemplificationem, ut precipue sit vera, quando in causa potest procedi sola facti veritate inspecta, Fossan. d. decif. 122. sub nump. 1. vers. in contrarium facit.

30. Restringe eandem exemplificationem, ut non procedat, quando sententia confirmata esse recepta nulla, seu esset notoria nulla, quia tunc non facit numerum, & consequenter cessat conformitas respectu ipsius, Rot. d. vers. Thes. Fossan. Granat. & Ruginell. quos citavi supra sub num. 4. vers. contra hoc, ubi vide de veritate huius restrictionis.

Exemplifica septimo, quando ultimatus est pronuntia, sententiam esse exequendam, quia hoc sententia dicitur conformis, quia quid in contrarium scripserint Corn. consil. 38. num. 3. vers. his tamen. lib. 4. dicens, quod hoc ultima sententia non dicitur lata super negotio principali, sed super processu prout iudicis, & consil. 144. visio dicto themate, in fine num. 3. lib. 2. & Craue. consil. 183. regula quod appellatio. num. 1. in fine, vers. similiter. scilicet cum sunt rationes Cornet. quia inferant, quod lex non rebus, sed verbis esset imposita.

31. DECLARA IV. principaliter, et sententia, quandoque respectu certe rei, seu articuli, vel quantitatis sunt conformes, & ideo respectu illius, in quo sunt conformes, non licet tertio provocare, Alex. consil. 77. in causa & lite. num. 1. lib. 2. sed mitti debent executioni, quia, licet opponatur de eorum nullitate, non retardatur. Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de execut. rei iudic. concl. 1. ampl. 2. num. 5. idemque quoad id, in quo sunt conformes, habet locum lex, seu statutum, loquens de conformibus: & per oppositum, si respectu certe rei, certi articuli, seu quantitatis sint conformes, cessabit in eo lex, seu statutum loquens de conformibus, sicque sententia in una parte sui erit inappellabilis, & in alia erit appellabilis, & non considerabitur, ut individua, sed ut diuisa, nullo proposito, ut patet in exemplis infra scriptis.

32. Exemplifica primo hanc declarationem, quando prima sententia condemnat in plus, quam secunda, & secunda in plus, quam tertia, quia omnes dicuntur conformes in ea quantitate, ad quam condemnat tertia, & sic in minori summa, ut ex Aff. Contr. & Fossan. retuli, & sequens. tum lib. prece. cap. 2. num. 576. vers. confirmatur. & consequenter à tertia sententia, seu à summa, ad quam condemnat tertia sententia, non datur appellatio, sed à summa maiori, ad quam condemnat prima, & secunda, datur appellatio, quia in ea maiori non sunt conformes.

33. Exemplifica secundo, quando statutum mandet, rem iudicari si ceteris duabus conformibus, & prima sententia dicat, remuram esse nullam, & reus esse absolvens cum reservatione iterum agendi, & probandi, & tertia sententia dicat, remuram debere remanere pro valida, & esse suspendendam, & reos contentos non debere molestari, non sufficit alijs probationibus, qui a sunt oppositi in hoc, quod rei non sint molestandi, donec auctores melius non probauerint, licet sint conformes quoad validitatem, & in alia dicentem tenore, Dec. consil. 385. iuridicam. sub num. 2. vers. his tamen non obstantibus.

34. Exemplifica tertio, quando omnes tres sententia conformiter condemnant ad certam summam, seu in negotio principali, sed una eorum condemnat etiam ad expensas, quia tunc respectu illius certe quantitatis, seu

seu negotij principalis non admittitur appellatio, ut patet in procedendo 1. & 2. exemplificatione, sed quoad condemnationem expensarum potest appellari, quia est novum gravamen, & est prima appellatio, ut ex Alex. Dec. Conar. & Test. Fofsan. secute, & sequutus sum infra num. 47. & Jo. in 8. vers. exempla primo.

35. Exemplifica quarto, quando omnes tres sententiæ conformiter condemnant, ad interesse, sed tertia ulterius liquidat illud interesse, quia tunc ducit ad condemnationem interesse non ducit appellari per predicta: tamen dabitur à liquidatione tertiæ sententiæ, ut retuli, & sequutus sum infra limit. 1. & num. 54. vers. exemplifica quinto, & num. seqq. ubi videas materiam huius exemplificationis.

36. Extende eandem declarationem, eiusque exemplia, ut in Vrbe procedant etiam ex dispositione statutorum cap. 178. & 180. lib. 1. & similiter in ciuitate Luceasi ex horum statutorum ordinatione, cap. 4. lib. 5. & cap. 19. & 31. in capitulis Rorzi.

37. DECLARA V. principaliter per oppositum, ut sententiæ non dicantur conformes, quando vna absoluit a toto eo, ad quod alia condemnat, quia tunc pugnant de diametro: hoc non habet difficultatem.

38. Extende primo hanc declarationem, ut dicantur non conformes etiam si vtrique condemnent, sed tamen vna condemnet ad vnam rem, & alia ad aliam rem, Rugin. tract. de appell. 5. 12. gloss. 1. num. 24. vers. quarto, licet enim sint conformes in condemnando; tamen, quia hoc condemnatio simplex facit, abstractio sine substantia rei nullam potest recipere executionem, neque liquidationem, talis conformitas non attenditur, & penitus non remanet in abstracto, sed habet substantiam rei, habet diffinitivam, mentis datur omnino appellatio tanquam ab omnino dissimilibus.

39. Extende secundo ut dicantur non conformes etiam si vtrique condemnent ad eandem rem, sed tamen vna condemnet simpliciter, & altera infra certum tempus, ut puta, vna condemnat in scuto 300. & alius in eisdem scuto 300. soluendi infra tres menses, Alex. cons. 77. in causa de lite, num. 2. & 3. lib. 2. quem refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. 5. 12. gloss. 1. num. 23. vers. tertio sententiæ. fol. 128.

Contra istam extensionem non timeo fir-

mare, quamvis magna sit Alexandri auctoritas, & vigens adducat pro se fundamentum: censeo ergo, has sententiæ esse conformes: nam sententiæ, quæ condemnant simpliciter, ad scuta 300. condemnant tam infra tres menses, quam postea, & semper donec soluant, & sic si continet omne tempus, continet etiam tempus trimestre, ergo remanet conformitas in tempore trimensis, sicut dicimus de sententiæ, quæ continent maiorem summam, quia remanebit conformis in minori summa.

40. DECLARA VI. principaliter eandem limitationem, ut licet ab vna eademque sententiæ, seu articulo non possit tertio appellari, tamē à diversis potest nullius appellari, si nullus grauaretur etiam in vna eademque causa, spec. tit. de appellat. 5. quintes, num. 1. versus finem, ibi, cum non licet tertio. lib. 2. fol. 93. Abb. in cap. 69. sua nobis, num. 7. vers. vel dic: Franc. in cap. 39. directæ, sub num. 5. cod. tit. de appell. & Maran. suo spec. par. 6. ad 1. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 180. limit. 1. fol. 101. & quod licet semel bis, & tertio quæ succubuerit super eodem negotio, tamen possit appellare, quando alia feratur de nouo sententiæ, quæ inferat novum gravamen, quia non est tertio appellatio, sed prima, refert, & sequitur Caxat Barz. in donacione, dec. 55. dominus, num. 8.

41. Dicitur vna eademque sententiæ quando sint diuersitate personarum litigantium, & sine varietate rei controversæ sententiæ 12. à primo iudice est confirmata à secundo, & tertio, quia licet, consideratis iudicibus, actus, terminis substantialibus, & instantiis, sint tres sententiæ, tamen, considerata determinatione rei controversæ, est vnica: & per oppositum diuersæ dicantur illæ, quæ habent diuersam determinationem rei controversæ, ut latius patet ex sequentibus declarationibus.

Nec obstat, quod rubr. C. supra citata dicat, vna causa non posse tertio prouocari.

Quia respondeo, locum causam pro sententiæ.

42. DECLARA VII. principaliter, ut vna eademque pars non possit tertio appellare, vtrique tamen potest bis appellari, Abb. d. cap. 69. sua nobis, lib. 2. Franc. sub num. 10. vers. in glo. 1. & Dec. num. 7. ibi, predicta conclusio, idem Franc. in cap. 39. directæ, sub num. 5. vers. secundum.

Aaa da

da conclusio. de appell. & Socce. conf. 39. cap. primum. sub num. 16. & 17. lib. 4. Mariani suo spec. par. 6. ad. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. sub nu. 180. in fine. fol. 501. & Sord. conf. 163. arbitror. nu. 1. in fine. & num. 2. lib. 2. Pone casum clarū. A. in prima instantia obtinet sententiam favorabilem contra B. à qua B. appellat, & iudex appellationis confirmat sententiam latam pro A. rursus B. appellat, & sic bis appellavit, & A. duas obtinuit sententias conformes, iste iudex secundæ appellationis, in oppositū à B. revocat duas sententias, latus ad favorem A. & fert sententiam pro B. à qua sententia revocatoria A. appellat, & iudex tertie appellationis confirmat eandem sententiam, ipsam ad favorem Barurisi A. appellat, & sic exemplis bis appellavit, & utique duas habet sententias favorabiles conformes, necesse est modis, ut iste vltimus iudex quartæ appellationis confirmet vtrū ex istis sententijs, & quamlibet consuevit, erunt tres conformes, à quibus non licet amplius appellare, unde excluditur quinta appellatio.

- 43 Infero ex hac declaratione, quod statutum mandans, non posse in aliqua causa nisi semel appellari, debet intelligi, ut ab eodem parte non possit bis appellari, sed solum semel, secus est quo ad vtriusque partem, quia poterit bis appellari, cum vtriusque possit semel appellare, Socce. d. conf. 39. num. 1. & 6. vers. secundo potest. lib. 4. quod idem per diuersum modum loquendi scribit supra, num. 14. dicens, quod præsum statutum, debet intelligi quando sententia, lata in causa appellationis, fuerit confirmatoria primæ, non autem, quando fuit diuersa, aut contraria. Sord. d. conf. 163. arbitror. nu. 2. in fine. & sub nu. 3. lib. 2.

- 44 DECLARA VIII. principaliter, ut non liceat tertio appellare in eo, in quo sententia fuit conformes per ea, quæ reuult, & sequitur sum supra nu. 31. vers. declaro quarto. secus in eo, in quo non sunt conformes, quia in eo toties potest appellari, quoties fertur sententia, aquare si in tertia sententia legatur aliquod capitulum, quod in primis duabus non inueniatur, admittitur appellatio circa illud capitulum, Alex. conf. 77. in causa de lite. sub nu. 1. lib. 2. Clarice. conf. 183. regula, num. 1. & ideo, si in tertia sententia, seu in iudicio executionis primæ sententiæ insertatur nouum grauamen, poterit appellari in-

tra decem dies ab executione dictæ sententiæ, lruin. conf. 78. in quaestione. sub num. 1. ibi. & istud clarius. lib. 5. quod satis patet ex dictis supra num. 40. & in seqq. exemplis.

- 45 Exemplifica primo hanc declarationem, quando tertius iudex, ferendo sententiam conformem primæ, & secundæ, adiecit condemnationem expensarum, de quibus non fuit habita consideratio per primos iudices aliarum sententiarum, quia tunc poterit à condemnatione expensarum appellare, quia licet appellet rei iud, tamen quo ad expensas est prima appellatio secundum Franch. in c. 39. directæ. sub nu. 5. vers. tertia conclusio. Dec. in cap. 65. sua nobis. nu. 20. vers. conclusio. de appell. & ex Ang. & Franch. referunt, & sequuntur Maran. vbi supra, num. 281. fol. 501. Contr. in l. vnica, limit. 19. num. 1. 6. in fine. nu. 17. & seqq. C. si de moment. possit. ex Ang. refert, & sequitur Couar. p. 281. qq. cap. 25. sub num. 6. vers. decimo. fol. 530. vol. 2. & cum hac declaratione transiisse Senatui Podemontanum testatur Tess. Fossan. dec. 122. tertio provocare. sub num. 6. vers. in oppositum. & num. 7. in fine. & quod à condemnatione expensarum ratione victorie possit appellari, scribit, loquendo simpliciter de appellatione à condemnatione expensarum, Salyc. in l. 1. 1. prope mandum. num. 45. vers. quarto an à condemnatione expensarum. C. de indic. & quod de hoc non sit dubium, scribit Ias. in l. 13. faciemus. num. 17. q. 5. C. eod. tit. de iudic. & quod licet quis non appellauerit à sententia definitiva, vel interlocutoria, tamen possit appellare à condemnatione expensarum, quod habuit iustam causam litigandi, scribit Franch. in cap. 44. spec. q. 9. nu. 55. in fine de appell.

- 46 Exemplifica secundo, quando is, qui non potest tertio provocare, dicit de nullitate tertiæ sententiæ iuxta prædicam, quam late reuult infra num. 55. quia, si in dissolutione nullitatis succubatur, poterit appellare eo, quod est nouum, & diuersum grauamen, sed in ipsa appellationis causa poterit cognosci solum super nullitate, & non de ininitia sententiæ, Franch. quem refert, & sequitur Conf. Barz. in bononiens. dec. 55. dominus. nu. 9. & dixi infra nu. 56. & si iudex appellationis pronouerit contra eū, q. dixi de nullitate, poterit iterum de nouo appellare, & de nouo, cum non amplius admitteretur ad appellandū, poterit iterum dicere de nullitate illius sententiæ, à qua

ipſa non poteſt appellare, & ſic deinceps, ve-  
latus, ponendo exemplū ſcripti inſi a. d. no. 55.  
47. Exemplificā demum in omnibus iſdem  
caſibus, in quibus exemplificauit præceden-  
tem ſepſimā declarationem.

48. Subdeclara eandem octauam declaratio-  
nem, vt non ſatis ſit aliquid de nouo fieri,  
niſi de nouo pars grauetur, quare ſi illud,  
quod de nouo ſit, non inferit nouum grauamē-  
tū, ſed eſt pars executionis, non potuerit  
appellari, & ideo à declaratoria cenſurarum  
ob non partitionem rei indicatæ non datur  
appellatio, quia cõſetur pars executionis rei  
iudicatæ reſibus Contar. & Lancell. quos  
retulit, & ſequutus ſum inſi a. l. i. num. 22. num.  
44. verſ. reſtringe primo, adde, quæ ſcripti  
ſupra q. 12. nu. 142. & inſia limit. 10. no. 6.

49. DECLARA IX. principaliter, vt li-  
cet non poſſit appellari à tribus, ſeu duabus  
conformibus, tamen poſſent appellari à ſen-  
tentia declarante, ſententias eſſe cõſonantes,  
Rugin. tract. de appell. ſ. 2. cap. 3. ou. 28.  
Contrarium eſt rei uerū per ea, quæ loquē-  
do de pronuntiatione ſuper executione ſo-  
lumentū dixi inſia limit. 10. num. . . .

50. DECLARA X. principaliter, vt licet  
quia non poſſit tertio appellare in eadem  
cauſa, tamen poſſit inherere appellatiori  
aduerſarij, ea q. vii, ac ſi ipſemet potuiſſet  
appellare, l. 37. ampliorē. C. de appell. ſtrich.  
In cap. 39. di. e. de. nu. 7. concl. 5. de appell.  
Dec. in cap. 65. ſua nobis. num. 17. & 18.  
lib. & tali cauſa pars quæ eod. tit. de appell.  
& ex Maran. retulit, & ſequutus ſum lib. pi-  
ced. cap. 3. ſub num. 31 & verſ. adde.

51. Extendit primo iſtam declarationem, vt  
habeat locum etiā ſi ſtatutum prohibe-  
ret, vt in eadem cauſa non liceret appellare  
niſi ſemel, quia intelligitur ob eadem partē,  
vt retulit, & ſequutus ſum ſupra nu. 43. qua-  
te poterit inherere appellatiori alterius  
partis, quamuis ipſa ſemel appellauerit, Dec.  
concl. 49. præſtantiffime. ſub num. 1. & in d.  
cap. ſua nobis. d. nu. 18. & 19. dicens, quod  
non potuit obſistere iſtam extensionem Se-  
næ, quia ſibi inuoluerat prædicta erronea.

52. Extendit ſecundo, vt habeat locum etiā  
in eo, cui prohibita eſt appellatio eò, quia  
non deuult appellatiori ſui aduerſarij, hoc  
eſt, innouauit, & ſpoliauit, pendente appel-  
latione adnetſarij, quia nihilominus poterit  
aduerſarij appellatorem proſequi: quare  
pone, quod in cauſa beneficiāli ſit appella-  
tum, & inimica appellatio ſecundum for-

mā clem. 3. cauſam. de elect. & ego non deu-  
ultū tuæ appellatiori, ſi ſeci pet meos exe-  
cutores ſic: proceſſum contra te appellan-  
tem, & tandem, quia non proſiciebant, volo  
proſequi tuam appellatorem, certe poteris  
vt ſumat, & bene Franch. in cap. 43. an ſit  
deferendum. ſub num. 1. verſ. ſecundo limi-  
ta. de appell.

53. Reſtringe primo eandem declarationem,  
& executionem, vt non habeat locum in re-  
gno Franciæ, ubi de ſtylo cõſarum eſt opus  
vtramque partē appellare, alioqui appellatio  
nihil proderit ei, qui non appellauit, nec  
ſententia quoad eum reformabitur, Rebuff.  
tract. de appell. in præſatione, nu. 161. tom.  
3. fol. 477. & Boer. decil. 73. quem retulit  
ſormaliter inſia limit. 1. num. 18. verſ. ſub-  
limita ſecundo.

54. Reſtringe ſecundo, ſubdeclārando eandem  
declarationem, & eius extensionem, vt non  
ſint veræ in appellatōe, quæ eſt interpoſi-  
ta in parte, & partibus noſtris ipſi appellā-  
ti, quia tunc appellatus non poteſt illi adha-  
rere in partibus facientibus ad ſuorem ap-  
pellantis, & contra ipſum appellatum, quia  
ab illis non eſt appellatum, Veſt. in præd.  
lib. 7. cap. 3. ſub num. 29. verſ. amplius. & nu-  
10. fol. 203. & Luc. Pat. in præd. capitul. lib.  
5. cap. 1. ſub num. 19. & ſeqq. hieq. in uodis  
appellandi eſt utilis ad excluſiōem appel-  
latum, ne poſſit adharere huic appellatōi,  
vt dicunt præſati, & vt dicit Veſt. inoleuit  
iſte modus in Cauſa, quia iudices pronun-  
tiant vt plurimū, prout in cedula, & vt plu-  
rimū inſtat decimo dies anteq̃ ſubſcribatur,  
& aperiatuſ cedula cumq̃ ſit ne futura ſua-  
rabilis, vel contra ignoretur, litigantes ap-  
pellane conditionaliter, quare ſua contra.

Hæc reſtriſtiō indiget alia declaratione,  
& qua uide omnino quæ ſcripti inſia limit.  
21. num. 25. & ſeqq. & num. 29.

55. DECLARA XI. principaliter, vt  
licet nō poſſit appellari tertio, quia, vt dixi,  
tres ſententiaſ de iure communē, & duæ ſe-  
cundū ſtatuta Vrbis ſacriſ rem indicant,  
tamen poteſt per indirectum appellari: nam  
is, qui his appellauit, & ſuccubuit, poterit  
dicere de nullitate, & à ſententiā, quæ ſete-  
rit ſuper cauſa nullitatis, poterit appellare;  
& ſic licet in infinitum protrahere ſecundū  
antiquā proximā, quam ex Huber. de Bob. &  
Io. de Deo referunt Spec. Vant. & Contar.  
quocitauit inſia, & quod poſſit dici de nul-  
litate, licet non poſſit tertio appellari, re-

fert, & sequitur ex pluribus Dec. d. cap. sua nobis. vel sus finem. num. 30. vers. postremo. de appell. & quod hanc declarationem sic vera. de iure civili. probat Bal. in l. 1. nom. 3. vers. ex hoc pono. C. ne lic. ter. prouoc.

Ratio huius declarationis est, quia oppositio nullitatis conquassat numerum. etiam consensum, quia sententia nulla non est sententia: ei gosi cessant res conformes seu res iudicatae, non dicitur finis iuxta ea, quae scribit Vlt. tract. null. rubr. quous & intra quod tempus Dec. ou. 3. & 4. fol. 483.

Pone exemplum protrahendi litem in infinitum per hanc viam dicendi de nullitate: tu fuisi condemnatus per tres sententias conformes, ideoque non vales ulterius appellare: tu dicis, vltimam sententiam, vel primam, vel secundam esse nullam, iudex aditus super nullitate pronuntiat, esse validam, tu appellas, & secundus iudex similiter pronuntiat, esse validam, tu appellas, & tertius iudex pronuntiat similiter esse, validam, & sic tu non potes ulterius appellare ab illis iudicibus, tu tunc dicis, vnam ex his tribus esse nullam, & sic deinceps, quoties in iudicio nullitatis sum prolatas tres sententias conformes, quae declarant, sententiam esse validam, tu, cum ulterius non potes appellare, dicis, nullam esse vnam ex vltimis sententiis: vide Spec. tit. de except. & replicat. §. vlt. sub num. 50. vers. item nota. ibi. is enim, qui appellat, fol. 70. in princ. & tit. de appell. §. quousq. nu. 1. in fine. lib. 2. fol. 193. Vani. tract. nullit. rubr. quous & intra, quod tempus. num. 4. fol. 383. & Coutaz. in L. vnicq. leg. 7. um. 39. C. si de mone possit.

Hic praxim, & casum in iustitiam huius viuperat Spec. d. §. vlt. sub nu. 50. & seqq. & eius auctores dicit fuisse Huber. de Bob. & Jo. de Deco: Ar. Jo. And. in addit. ad eum scribit, de non iuvenisse, quod Huber. de Bob. scripserit hanc fraudem, & subdit, quod fuisse aliter scriptum, & illi attribuit, & allegat Hic. ad Fuijam B. dicentem, quod alii qui, quod ab eis egredietur, ab alijs audiuit se fraudant: allegat etiam Drogem, qui dicenti sibi, quod eius amicus de ipso certa mala protulerat, respondit, an ille hoc dixit, ait, mihi dubium, te autem hac dixisse, mihi certum est.

Sed quisquis fuerit ille, qui hanc praxim invenit, magis docuit doctrinam, & potius docuit Jo. de Deco, quam Speculatorum d. nu. 50.

In fine credimus, docuit litigatoribus, ut se appropinquarent iudici, & instrumenta occasione, appelleret, & non tunc expensas, si dices est: quia, ut inquit, grata superueniet, quae quod sperabitur hora. sed tu cave ab his Doctoribus, quia doctrina mala. ut ait Spec. d. §. vlt. fol. nu. 58. testis est malitia doctorum, ut dicitur iuxta in cap. 4. cognominibus. 1. q. 7. maiorum doctorum mala est doctrina.

Imo male egerunt primi, qui recesserunt, hanc malis doctrinam, quia, ut habetur in textu, in cap. 19. pro dilectione. de consuet. dist. 3. doctor non ei iudicandorum, sed perinde loci discipulorum sui is, qui, quod male dicitur, ceteris insinuat. & contra hos viget quoadque illa suspitio, quam considerat Jo. Andr. supra relatus.

Hic praxis, & cautela non est tuta, nisi, quando in eis veritate sententia esset nulla, alias non suffragaretur, quia tandem, dicens de nullitate, succumberet, & condemnaretur in expensis secundum Imol. in cap. 6. sua nobis. num. 9. de appell. & Franch. in cap. 39. directae. concl. 9. num. 12. in fine, eod. tit. de appell. quos refert, & sequitur Coartat. in l. vlt. limit. 7. num. 40. vel si amen. C. si de motu possit.

56 Subdeclara primo eandem declarationem, ut licet dicitur appellatio a sententia proferenda super nullitate sententiae, tamen, si ista appellatio non poterit cognosci de iniuria sententiae, sed solum super nullitate, Franch. d. cap. directae. nu. 11.

Ratio huius subdeclarationis est, quia, cum iste iudex possit adiri solum super nullitate sententiae, non potest, nisi de ea cognoscere, vide supra q. 11. num. 127.

57 Subdeclara secundo, ut iudex huius causae, & malitiae protrahendi litem in infinitum possit obulare, quando videt nullitatem opposui calumniose ad differendam litem, quia tunc potest, ea sperata, procedere ad executionem, ut reuli, & sequitur summa q. 19. tunc d. 1. concl. 1. num.

Corum quo indice sit agendum de nullitate, supra d. q. 19. rem. 1. concl. 6. u. r. & seqq.

Intra quantum tempus agi possit de nullitate, vide d. q. 2. rem. 19. rem. 1. concl. 7. num. 11.

58 Restringe istam declarationem, ut non, si vera de iure canonico nouissimo propter clem. ut calumnijs. de sept. & 12. iud. qua. prouisum est, ut condemnatus tribus sententijs confusoribus non admittatur ad agendum de nul-

de nullitate ipsarum, vel alicuius ex eis, nisi prius seueritate fuerit plectente mandata executioni, & uocatur Bal. ubi supra, Frach. in cap. 63. dilecto. num. 17. vers. adde de limita. de appell. fol. 42. dicens, non retardari executionem etiam si incoherenti officietur probatio nullitatis, Vant. tract. nullit. rubi. qualiter sententia de processu qui dicuntur nullis. num. 14. fol. 42. & filius in rubi. quatuor & intra quod tempus. num. 3. & 5. & seqq. fol. 383. dicens, illi antiquæ praxi opponendi de nullitate contra tres conformes per quam oppositione illis fiebat immortalis, & sententia eorum expensis, & laboribus obstat reddebatur illusoria, seisse prohiberi per allegatam clem. ut calumnijs. Vestr. in prax. lib. 8. cap. 1. nu. 7. ibi quod si appellatio, & ibi de inter istos casus hæc duntaxat. de Contr. pract. qq. cap. 2. §. num. 1. vers. huc verò. fol. 528. vol. 2.

59 Nota igitur ea hac restrictione, quod pendentia executionis retardat processum in causa nullitatis, non enim actio nullitatis cognoscitur, nisi postquam tres sententia conformes fuerint plenarie executioni demandata, ut apparet ex citata clem. & sentiunt

\* omnes Doctores, & aperis verbis Vñ. ubi supra: demandatis autem seuerentis plectentis executioni, potest liberè agi de nullitate sententia: unde inquit Bal. in l. vnica, nu. 25. vers. item non quod licet exceptio. Q. ne lic. vna eademq. caus. ter. prouoc. quod licet exceptio nullitatis dubia non impediat executionem: tamen non repellitur interim exceptio, sed repellitur modus excipiendi: quare Iudex interloquatur, interim exceptionem non obstat, & faciet executionem.

60 Subrestringe eisdem restrictionem, & dictam clem. ut non procedat in nullitatibus notorijs, quia nullitas notoria potest opponi, & opposita impeditur executionem sententia, etiam si sunt tres sententia conformes, & sic limitatio d. clem. ut calumnijs. prout late hanc subrestrictionem explicauit, amplissimè, restringendo, & declarando infra q. 19. memb. 1. rem. 1. concl. 4. num. 25. & seqq. & concl. 5. num. 23. & seqq.

61 Iuxta ea endè notabili, & restrictione: quod clem. ut calumnijs. non tollit prorsus illam cautelam, & praxim prorahendi lites in infinium, sed prouidet solum, ut tres sententia conformes midentur executioni priusquam possit agi de nullitate earam, seu aliquis ex eis quoad nullitas non est noto-

ria: ne postquam factum maneat executio, remaneret in suo robore illa mala pexis prorahendi litem in infinitum: de qua mala praxi post factam, & consummatam executionem non habetur ratio, quia tunc causis litigatores exauimatur.

62 DECLARA XII. principaliter: ut licet non possit tertio appellari, tamen potest dici de notoria iniustitia quia nullitas, & notoria iniustitia equiparatur, ideoque sententia, quæ est notorie iniusta, potest dici nulla, ut retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 3. num. 92. & consequenter de vna ad aliam tenet illatio, dummodo iniustitia sit notoria, secus si non sit notoria, quia res iudicata tollit dispensationem super iniustitia, ut ex Gaber refert: & sequitur Cels. Barz. in bononieu. decis. 55. dominus. nu. 5.

63 DECLARA XIII. principaliter, ut uno procedat quoad tertium, quia si potest quique appellare, licet non possint partes, seu pars: vide de materia huius declarationis supra sub nu. 17. & infra limit. 6. memb. 4. num. 41. & seqq. num. 96. nu. 190. & seqq. in quibus plene declarauit.

64 DECLARA XIV. & vltimo, ut licet a tribus sententijs conformibus non possit appellari, tamen potest aduersus eas intentari remedium restitutionis in integrum tam coram iudice ordinario, quam in Signatura, grante, & Signatura iustitiae, ut ordinatur, sed breuiter enarraui infra q. 19. rem. 2. nu. 1. & seqq.

De supplicatione de querela, de reuocacione causæ, & de recurso, quæ sunt remedia subsidaria aduersus sententias inappellabiles, scripsi dicta quæst. 19. rem. 3. ubi videas.

65 AMPLIA I. nunc præfata omnia, quæ dixi de prohibita facultate appellandi a tertia sententia, quæ confirmet alias duas præcedentes, de concessa facultate dicendi de nullitate, petendi restitutionem in integrum, ac alijs vtendi remedijs contra tres sententias conformes, ut eandem omnia procedant regulariter etiam in secunda sententia, quæ confirmet primam, si exier statutu, quod uno liceat bis appellare, sed semel tantum, quia, stante hoc statuto, duæ conformes faciunt rem iudicatam, sicut tres conformes, ut retuli, & sequutus sum infra nu. 67. vers. declara primo.

66 Exemplificæ primo igitur hanc ampliationem in Vibe, & toto eius districtu ex dispo-

fritione statutorum Verbis lib. 1. cap. 178. quod seruandum esse etiam inter districtuales proprias verba ipsius statuti dixit Rot. diuersi decif. 452. domini concluderunt, in fine, par. 1. & eodem cap. 178. & 180. cauetur, ut ab ea tantum parte sententia licet appellare, quae non esset conformis primae.

Exemplifica secundo in ciuitate Lucensi vigore statutorum huius cap. 4. de capitulatione Rotae cap. 19. & 31. In ciuitate Medietati Vigore constitutionum, quas circa Rugemel tractate appell. 5. a. cap. 3. num. 117. fol. 87. Et in pluribus Italianis, & extra Italiam locis, quae longum, & inutile esset recensere.

- 67 Declara primo, quod omnes duae conformes ex dispositione praefatorum statutorum faciant rem iudicatam, sicut tres faciant rem iudicatam de iure communi, & Ideo statuta praedicta sunt comprehensiu in elem. 1. ut caluini p. de sent. & re iud. ut ex Paris. conf. 109. omisso pro nunc. num. 15. ibi. de cum vigore statutorum verba lib. 4. refert de sequitur Marches. tract. de consens. par. 2. de consens. restituit in integr. cap. v. num. 66. fol. 197.

- 68 Tamen Signatura non solet rescribere simpliciter de executione, sed conditionaliter, quatenus statuto locus sit, quia videndum est, an is, contra quem latae sunt duae sententiae conformes, sit distinctus, & subiectus statuto, ut scribit Marches. d. cap. 2. num. 65. fol. 197.

- 69 Declara secundo, ut licet statutum disponat, non posse appellari a duabus conformibus, tamen statutum praefatum non sit extendendum ad sit notoria iniquitas secundum Rimual. quem refert, & sequitur Contat. in L. unica, limit. 9. num. 4. verbi obduetur in fine C. si de momen. poss.

- 70 AMPLIA II. ut habeant locum, etiam de iure communi in casibus, in quibus semel tantum licet appellare, & casus sunt isti.

Primus casus est, quando sententia lata ab Episcopo fuit confirmata a iudice appellationis, quia tunc non licet ulterius appellare, Spec. tit. de appell. & quoties in fine, num. 6. verbi item licet regulariter lib. 2. fol. 193. dices quod semel tantum licet appellare, & non bis.

Secundus casus est in duabus sententiis conformibus liquidationis, quia faciunt rem iudicatam, sicut tres, ut scriptum infra limit. 9.

nom. 65. vers. verum aduerte. & limit. 2 ab num. 69.

Et quod in aliquibus casibus sit speciale, ut licet semel tantum appellare, scribit Sarras. conf. 163. arbor. sub uu. 1. lib. 2.

- 71 AMPLIA III. ut habeant locum in unica sententia, quae non sit appellaturus infra legitima tempora, seu aliter transierit fecerit in rem iudicatam intra ea, quae late scripti supra q. 12. praefatum num. 143. quia se licet, latens tribus sententiis conformibus, potest dici de nullitate, ita etiam, si ei potest deferri appellatio, ut scriptum est infra q. nu. 125. & 129.

- 72 Declara tamen hanc ampliationem, diuisi dicimus, posse opponi de nullitate aduersus rem iudicatam, quia factus opponitur de nullitate aduersus rem iudicatam. vnius sententiae, quam reum seu sententiarum conformium, prout explicauit infra q. 19. ita. 22. conclus. 4. num. 71. & 72. vers. declara secundo.

- 73 Pro intelligentia huius tertiae ampliationis scire debes, quod sententia, a qua non appellatur infra legitima tempora, transit in rem iudicatam, etiam si haberet alias duas praecedentes contrarias, quia, transiundo in rem iudicatam, eas inficit: quare interponenda est appellatio semper, donec ferantur tres sententiae conformes, alias ea sententia, a qua non fuerit appellatum, transibit in iudicatum.

Difficultas potest insurgere in Curia Lucensi, quando iudex primarius instantiarum absolut reum, & actor appellat ad Rotam [quae constituitur tribus iudicibus] & deo ex eis infirmat eodem tempore sententiam, condemnando reum, & alius confirmat iuxta casum, de quo loquuntur capitula Rotae Lucensis cap. 19. nam, cum quilibet litigantium habeat eodem tempore duas conformes sententias, & duae conformes faciant rem iudicatam in illa Curia, ut dixi supra num. 66. vers. exemplifica secundo. dubitatur, quis eorum sit ponendus ante re iudicatus utriusque, vel quis eorum debeat appellare.

Respondeo, quod idem reus absolutus debet appellare, quia inquit citatur Rotae cap. 19. si verò fuerint infirmata, seu reformata in totum, vel pro parte a duobus ex eis tantum tunc infra tempora a statuto permessa possit appellari illa a sententia infirmata. &c. sed sententia, infirmata in casu propositae difficultatis, est sententia absolutoria, lata



pro reo i Ergo reus debet appellare: & ita in illa Curia sine controversia passim sentitur.

Ratio est triplex. Prima, quia absolutio, confirmans primam sententiam latam, retinet naturam primæ sententiæ, à qua iam fuit appellatum. Secunda, quia condemnatio contra ream est omnino secunda sententia per appellationem interpositam. Tertia, quia condemnatio est lata à duobus iudicibus secundarum instantiarum, & absolutio ab uno tantum ex iudicibus secundarum instantiarum.

Nec obstat, quod aliter videatur sentire Spec. tit. de appell. §. quoties, num. 2. vel si, sed secundum præmissa, lib. 2. fol. 193. ubi, posito casu, quod unus habuerit pro se duas sententias confirmatorias, & alter pro se alias duas, & dubitatur quis sit prior, cum nulli eorum liceat ulterius appellare, concluditur eum esse potiorē, qui prius sententiam obliquit, siue sit reus, siue sit actor, quia presumitur pro sententia, quam difficultatem ex Spec. refert etiam Abb. in cap. 65. sua opinio, num. 8. de appell. dicens, quod Spec. reliquit disputatorem.

Quia respondet, quod in casu Speculationis faciant tam super eodem negotio interpositæ quatuor appellationes, & quinto non licebat appellare, & sic prima sententia fuerat his confirmata, ut loquitur Abb. & consequenter nulla superest difficultas, quod si, qui habuit rem iudicariam trium confirmatum, est potior per ea, quæ scripsit supra num. 1. nā, si supponimus quatuor appellationes, necessario pro altera parte solum tres sententia. Quod si Spec. supponat existere duas sententias pro utraque parte, & ab ultima non esse appellatum, tunc finaliter res est clara, quod illa ultima, à qua non fuit appellatum, fuit transitum in rem iudicariam, & sic omni ex parte difficultas caret difficultate in casu Speculationis.

## LIMITATIO II.

### DE RENUNTIATIONE.

RENUNTIANS appellationi non potest appellare, & hæc est prima limitatio, num. 1.

¶ Extenditur huius limitatio etiam si renuntiaverit per scripturam, num. 2.

Extenditur I. ut possit renuntiare appellationi

etiam in beneficiis, num. 3.

Extenditur II. ut simplex renuntiatio extendatur etiam ad appellationes ab instantiis, num. 4.

Extenditur I V. ut procedat in renuntiatione expressa, num. 5. — Exemplificatur hæc extensio ampliator, declaratur, & subdilatatur multipliciter, num. 6. & seqq.

Extenditur V. ut procedat in renuntiatione tacita, num. 12. — Subextenditur, num. 13. — Exemplificatur primo hæc extensio quando appellatur ridet ad iudicem à quo, num. 14. — Ampliatur multipliciter hæc exemplificatio, num. 15. & seqq. — Restrigitur primo, secundum, & tertio iudicem exemplificatio, num. 20. & seqq. — Inferitur Auditori Camera restitutus concedendi terminum ad soluendum, num. 29. & seqq. — Restrigitur adhuc multipliciter, num. 31. & seqq. usque ad num. 67. inclusivum. — Exemplificatur secundo, & ulterius iudicem extensio, num. 68. & seqq. usque ad num. 83. inclusivum.

Extenditur VI. ut renuntians appellationi non possit adherere utilitati insuper in appellatione, num. 84.

¶ Sublimitatur I. eadem limitatio, ut non procedat quando renuntians procurator, num. 85. — Extenditur hæc sublimitatio multipliciter, num. 86. & seqq. — Restrigitur in quibusdam casibus, num. 90.

Sublimitatur II. in causis criminalibus, num. 91. — Extenditur, & restringitur, num. 92. & 93.

Sublimitatur III. in causis matrimonialibus, & sacris, num. 94.

Sublimitatur IV. ut non procedat in preiudicium tertij, sed solum in preiudicium renuntiantis, num. 95. & seqq. in quibus late explicatur, & agitur de expensarum condemnatione usque ad num. 124. inclusivum.

Sublimitatur V. ut renuntiatio appellationis non se extendat ad nullitatem, num. 125. — Extenditur, inferitur, & declaratur, num. 126. & seqq.

LIMITATIO II. quando appellationi est renuntiatum, quia non potest is, qui renuntiavit, appellare. I. in fine principij. §. à quibus appell. non lic. si quis ante sententiam professus fuerit, si à iudice non proutentur, indubitanter proutendi auxilium perdidit. Spec. tit. de appell. §. in quibus, num. 13. vel. nono. lib. 2. fol. 185. Azo. io. supra. C. tit. quor. appell. non recipiam. sub num. 7. Baj. in l. 41. tale pactum §. qui provocavit. sub num. 10. vel. querit glo. §. de pacto fol.

fol. 140. col. 4. & ibidem l. 1. fol. 179. dicens, non esse dubium, quod per pactum expressum potest renunciari appellationi future, Vital. tract. de censur. in rubr. an redemptio ad arbitrium boni viri, num. 18. tom. 18. fol. 449. Quid. Pap. tract. de appell. quest. 113. num. 85. tom. 5. fol. 61. Feder. Seleni. eod. tract. num. 38. versic. tertio. fol. 56. Item Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. nu. 22. vers. quarto falli. & falli. tom. 2. num. 142. tom. 18. fol. 191. & 197. & Iur. Rebuff. eod. tract. de appell. art. 15. gl. 1. nu. 12. & seqq. tom. 3. fol. 516. & quod possit per pactum renunciari appellationi scribunt Lanfr. tract. de arbit. diu. l. 7. num. 38. tom. 3. par. 3. fol. 218. Alber. tract. de statut. lib. 2. quest. 54. num. 2. tom. 2. fol. 63. Maran. in foro spet. par. 6. act. 2. principi in verbo & quandoque appellatur. limit. 29. num. 341. fol. 508. & Rebuff. d. art. 15. gl. 1. num. 6. vers. certum talis. fol. 516. & quod appellatio effectum aliquem non operetur, si appellationi fuerit expressè renuntiatum, refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 79. fol. 75. & quod non possit appellare in iudiciis, qui renuntiavit beneficio appellandi, scribit Papia. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gl. eam vobis. sub num. 9. vers. queritur vlt. fol. 405.

2. EXTENDE I. ut procedat etiam si renuntiatio sit facta sine scriptura, quia in pacto, quo renunciatur appellationi, non est necessaria scriptura secundum communem opin. quam refert, & sequitur Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. num. 22. vers. sed dubitatur. de appell.

3. EXTENDE II. ut partes possint renunciare appellationi etiam in beneficiis. Franch. in cap. 5. cum sit romana. col. vlt. sub num. 16. vers. sed aduerte. de appell. & facit quod sen pñ supra q. 15. num. 9.

4. EXTENDE III. ut appellatio simpliciter appellantis extendatur tam ad appellationem à definitiva, quam ad appellationem ab interlocutoria, quare si quis simpliciter renuntiat appellationi intelligitur renuntiasse tam appellationi à definitiva, quam appellationi ab interlocutoria, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. q. 5. nu. 6. de appell.

5. EXTENDE IV. declarando limitationem, ut procedat in renuntiatione expressa, ut indicat text. in d. l. 1. ff. à quib.

appell. non lic. & prout loquuntur iuristi Doctores in ea adductis, & quod appellationi interponenda ab interlocutoria, vel à definitiva possit renunciari per pactum expressum, scribit Rot. dec. 1. alias 287. licet appellationi. num. 1. de renunti. in huius vbi in fine dicti numeri scribit, quod hoc procedit in renuntiatione expressa per pactum.

6. Exemplifica primo hanc extensionem, quando quis per pactum, vel alias expressim renuntiat appellationi, Rebuff. tract. de appell. art. 15. gl. 1. num. 3. vers. expressa. tom. 3. fol. 516. & quod dicatur renuntiasse, expresse quando addit pactum de non appellando, ipsique appellationi interponenda renuntiatum est, & præcipue si tale pactum iuratum sit, refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. §. 9. gl. 1. cap. 1. num. 4. & seqq. vers. expresse. & hac exemplificatione nullam potest recipere dubitationem.

7. Amplia hanc exemplificationem, ut procedat non solum quando pactum est recte procius, sed etiam quando pactum est appositum ex parte vnius tantum, quia adhuc valebit, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. num. 22. vers. secunda dubitatur. de appell.

Intellige hanc ampliationem iuxta eam, quæ dicitur infra num. 9. vers. declarata. & subdeclata.

8. Exemplifica secundo in omnibus casibus, in quibus apertis verbis per pactum renuntietur appellationi, imposita, vel interponenda.

Alios nonnullos casus renuntiationis expressæ ponit Rugin. tract. de appell. §. 9. gl. 1. cap. 1. §. num. 4. vsque ad nu. 15. quos ego omitto, quia videntur convenire potius renuntiationi tacite, ut patebit ex seqq. exemplis.

Adue ne circa hanc quartam extensionem, quod renuntiatio appellationis non probatur ex eo, quod is, qui appellatur, dixerit postea, quod vult renunciare appellationi, aliud enim est velle renunciare, & aliud renuntiare, Rebuff. tract. de appell. art. 15. gl. 3. num. 3. tom. 3. fol. 521.

9. Declara eandem extensionem, loquens de renuntiatione expressa, ut si fiat per pactum habet locum tam in appellatione interposita, quam in appellatione interponenda, quia etiam interponenda potest renunciari per pactum, Rot. d. dec. 1. alias 287. licet appell.

appellatōi de reuocant. in nou. & tam post illarum grammen, seu laram sententiam, quam antea, & tam cum scriptum, quam sine, & sē in iudicio, quam extra, dummodo fiat per pactum, & consensum utriusque partis, Franch. in cap. 70. interposita. S. ille denique. num. 2. verificauerit primo. de appell.

Secus si non fiat per pactum, quis renuntiatio expressa sine pacto tenet quoad appellationem interpositam, sed non quoad appellationem interponendam, quia iuxta de iurap. non. potest quis renuntiare simpliciter, sed solum per pactum, Rot. d. decif. 2. aliter 87. subnum. 2. & quod hæc sit communis conclusio Doctorem, quod ante renuntiationem, vel grammen non valeat renuntiationis renuntiationis cuius partis tantum, facta extra iudicium, testatur Franch. in d. cap. 70. interposita. S. ille denique. sub num. 2. versus finem, de appell. & quod renuntiatio simplex sine pacto non extendatur ad futurum, patet ex l. 1. C. de pact. & ex Neapod. de Tirac. in alio casu tertiū, & sequens sum. lib. præcedem. cap. 5. num. 163. in fine. & in his terminis intelligi debet Rebuff. in tract. de appell. art. 15. gl. 2. num. 4. & seqq. tom. 3. fol. 516. cum citet eandem. Rot. d. decif. 2. alias non bene loqueretur.

10 Subdeclara primo extendendo hanc declarationem loquentem de pacto, ut procedat indistincte, siue pactum fiat ante litem contestatam, siue post, siue ante sententiam, siue post, quia per pactum semper potest renunciari etiam appellatōi interponendæ, Rot. d. decif. 1. sub nu. 1. & Franch. vbi supra.

11 Subdeclara secundo, distinguendo inter pactum factum in iudicio, & pactum extra iudicium de non appellando, ut in primo casu valeat factum per vnam partem tantum, etiam ipso absentia alterius, in secundo vero casu, quando fit extra iudicium, non valet, nisi ambe paciscantur, vel sit inter præsens etiam altera pars, Rot. d. decif. 2. nu. 1. in fine, de reuocant. in nou. & Franch. d. S. ille denique. num. 2. in fine.

12 EXTENDE V. eandem limitationem, ut habeat locum in renuntiatione tacita, quia renuntiatio appellationis potest fieri expressa, & tacite, ut scribit Maran. in suo spe. pat. 6. sect. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 341. Limit. 99. fol. 508. Rebuff. tract. de appell. art. 15. gl. 1. sub nu. 2. tom. 3. fol. 516. & Lancelot.

tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. in præfatione, nu. 15. & 19. verif. primo renuntiatione. tom. 5. fol. 347. & ampl. 2. princ. nu. 14. & 15. fol. 351. hæcque extensio satis comprobatur ex sequentibus exemplificationibus, & ex his, quæ scripti infra num. 69. & seqq.

13 Subextende hanc extensionem, ut in aliquibus casibus, de quibus scripti infra num. 71. & sub num. 90. possit renuntiare tacite, & non expresse.

14 Exemplifica primo eandem quietam extensionem, quando appellator redit, comparando coram iudice, a quo appellauit, quia tunc, comparando in eadem causa, tacite renuntiat appellationi, Franch. in cap. 17. cū reuocatur. sub num. 4. verif. ultimo reuertitur. & in cap. 54. sollicitudinem. quest. 6. num. 10. de appell. Rebuff. tract. de appell. art. 15. gl. 2. num. 7. verif. tacite. tom. 3. fol. 529. Maran. in suo spe. pat. 6. act. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 29. num. 343. verif. secundo modo. fol. 508. & num. 424. cas. 10. fol. 517. Gahr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 2. num. 1. Caputq. decif. 9. appellationi. num. 4. par. 1. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. in præfatione, nu. 15. & seqq. verif. primo renuntiatione. tom. 5. fol. 347. & ampl. 2. princ. num. 4. & 5. fol. 351. Ruginel. tract. de appell. S. 9. gl. 1. cap. 1. num. 41. verif. insuper. Cas. Bayr. in bononien. decif. 154. alia. num. 2. & quod appellatio non valeat, quando appellans consensit post appellationem coram illo iudice, a quo appellauit, litigare, scribit Nep. à Montalb. tract. de except. artic. 14. contra appellationes. num. 10. tom. 3. par. 1. fol. 120.

Comprobatur hæc exemplificatio, quia si reus opponat contra iudicem exceptionem incompetentiæ, & post oppositam exceptionem incompetentiæ comparere, & litigare coram eo, consistit renuntiare illi exceptioni, ut scribit Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 6. de attent. post recursus. nu. 28. verif. secundo quando. fol. 340. & ex Abb. Alex. Maran. Curr. & Ios. Cum. retuli & sequens sum supra lib. 1. cap. 101. sub nu. 19. verif. hæc conclusio. vbi de continui. opin.

15 Amplia primo istam exemplificationem, ut procedat etiam iudex nūi fecerit, quia sufficit, qd pars coram eo comparuerit, ut ex Felym in cap. 9. cum sis romana, sub nu. 10. verif.

verf. tertio confidera. de appell. refert. & fequitur Gabr. in concluf. d. concl. 2. ampl. 2. num. 3. fol. 364.

16. Amplia fecundo, vt procedat etiam fi compareat non coram iudice à quo, fed coram alio illius fuperiore, ad quem tamen non fit appellatum, Abb. in cap. 54. follicitudinem. not. vlt. fex penult. num. 4. de appell. quem referunt, & fequuntur Maran. in fuo fpec. par. 6. 2. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 19. verf. fecundo modo. num. 342. in fine, fol. 508. & Gabr. in concluf. lib. 2. tit. de appell. concluf. 2. ampl. 1. num. 2. & quod fi appellans adit inferiorem à iudice, ad quem appellauit, fuperiorem tamen iudice à quo, videatur renuntiare appellationali, firmitur Aufi. ad Capel. Tholof. decif. 194. an pars grauata. nu. 3. verfus finem, vt puta cum quis à fententia Epifcopi appellat, omiffo medio Archiepifcopi, ad Papam, & pendente appellatione, comparet pro eadem caufa coram Archiepifcopo.

Contra hanc ampliacionem in ifto exemplo motiuat Dec. in d. cap. 54. follicitudine. nu. 13. not. 6. & tenet poftea in fine, nu. 24. verf. poftremo. dicens, quod t. ensetur renuntiatum appellationali quoad Papam, fed non quoad partem, quæ appellauit.

17. Non difcedo ab ampliacione, quia hæc appellationalis variatio non permittitur, vide fuprà q. 10. num. 3.

Subamplia, vt à fortiori procedat, fi appellans comparuiffet coram iudice equali illi, à quo appellauit, qui æqualis ideo etiam potuiffet cognoscere de caufa principali, quia t. ensetur renuntiare appellationali, ac fi compareret coram eodem iudice à quo, Dec. d. cap. follicitudinem. in fine, de appell.

18. Amplia tertio, vt procedat ne dum in principali, fed etiam in eius procuratore, qui compareret coram iudice à quo, Bellam. decif. 137. procurator. dicens, quod fi procurator poft præfentatam appellationalis commiffionem, & feruatum per eundem terminum compareat citatus coram iudice à quo, dicitur renuntiare appellationali, & potuiffet renuntiare, & ex Bellam. refert, & fequitur Gabr. in concluf. lib. 2. de appell. concl. 2. ampl. 3. num. 4.

19. Confirmatur primo hæc ampliatio, quia ficut principalis, idem condemnatus, petendo terminum ad foluendum, cenfetur acquieffe fententiæ, & renuntiaffe appellationali,

vt refert, & fequitur Gabr. in concluf. lib. 2. de appell. concl. 3. num. 1. & dicit infra refert. 3. ampl. 2. n. 28. ita et diemmus, fi procurator terminum petierit ad foluendum, quia cenfetur renuntiaffe appellationali in præiudicium domini, Fely. in cap. 15. quoad confultationem. sub num. 7. verfus finem, verf. limita etiam text. ibi. adde etiam de fent. & re iud. & Gabr. d. concl. 3. num. 2.

Confirmatur fecundo, quia hæc eft tacita renuntiatio, vt patet ex his, quæ fcripti fuprà in hac quinta extenfione, etiamque prima exemplificatione num. 12. & 14. fol. procurator potest tacite renuntiare, vt retuli, & fequutus fum infra num. 71. & sub num. 90. verf. tertius.

Contra hanc ampliacionem tenent iu fermanis Rota, de qua Caputaq. decif. 19. appellationali licet. num. 1. & 2. par. 1. & Vtili ad Affi. decif. 78. in caufa firmam. num. 9. & vide quæ fcripti lib. præced. cap. 7. n. 487. in fine, & infra fublimit. 1. num. 85.

20. Reftringe primo nunc quintæ extenfionis eandem primam exemplificationem, poftquam fuprà num. 14. vt non procedat, fi iudex, poftquam grauauit, & pars appellauit, citet appellantem ad videndum fe aggrauari, & reaggruari, & appellans compareat, & petat prorogari terminum, quia tunc non cenfetur renuntiatum appellationali tenuit Rot. vt fcribit Achil. de Graff. decif. 21. alias 147. appellationali. nu. 1. de appell. fol. 113. quem refert, & fequitur Lancel. traq. de attent. par. 3. cap. 12. de attent. & in nou. appell. penden. ampl. 2. princip. num. 11. tom. 5. fol. 351.

Ratio huius reftrictionis eft, quia ifte actus tendit ad remouendum grauamen, & eft factus metu cenfurarum, & ideo non cenfetur renuntiaffe appellationali, Achil. de Graff. d. decif. 21. num. 2. & feqq.

21. Reftringe fecundo generaliter, extendendo præcedentem reftrictionem, vt non cenfetur renuntiare, quoties appellans comparet coram eo pro reuocatione grauaminis, & ad docendum de grauamine, quia, cum ifto cafu tendat ad iudicium iurisdictionem declinadam, non potest prefumi, quod velit renuntiare appellationali, quia comparitio ifto cafu tendit ad eundem finem, ad quem intendit appellare, & propterea non potest dici, quod ifte faciat actum contrarium appellationali, Glaf. in cap. 10. fi à iudice. in verbo. teneris. de appell. in 6. Rot. derif. 2. aiaa

287. licet appellacioni, in fine, ibi. credere quod si actus, de renunc. in nou. Franch. in cap. 54. sollicitudinem. sub num. 13. limit. 4. de appell. Felyn. in cap. 20. gratum. sub num. 8. vers. secundo litura. de offic. & potest. iud. deleg. Aufr. ad Capel. Tholof. decif. 194. an pars grauata. sub num. 4. fillen. 6. & 7. & Gabr. in concluf. lib. 2. de appel. cõcl. 2. limit. 3. num. 14. qui alicui allegat, & hanc esse communem opin. restatui & sequuntur Soc. cõcl. 21. abunde & diffufe. sub. nu. 3. vers. confirmo hoc. lib. 4. & Dec. in cap. 54. sollicitudinem. in 6. not. sub num. 13. de appell. quicquid aliter de ipso Dec. sentit Gabr. ubi supra, immo iste actus comparitionis pro reuocatione grauamens tendit ad augmentandum desiderium appellantis, Felyn. ubi supra.
- 22 Subrestringe primo, declarando istam restrictionem, ut procedat, & sit vera, quando appellans comparit coram iudice à quo ad effectum, ut is desistat à processu, & alio futuro gravamine, quod appellans timeat, ut patet, si ille, qui à sententia dissuaduit, contra cum per Auditorium Camere lata, ad sedem Apostolicam appellauit, & post appellacionem comparit coram Auditore, & producit sua iura, ut eum ostendat, suam sententiam fuisse iniustam ad istum finem, ut idem Auditor à dicta sententia executione recedat, nam isto casu suæ appellacioni renuntiare non videtur, Rot. decif. 63. alias 476. si ille, de appell. in nou. quam restituit & sequuntur Franch. in cap. 17. cum renouamus. sub num. 4. vers. ultimo tene menti, ibi. secus si litigas vel petas, de appel. Felyn. in d. cap. gratum. sub num. 8. limit. 2. de offic. & potest. iud. deleg. & Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. in verbo, & quandoque appellatur. in fine, nam. 425. fol. 517. & inepie eandem referunt & sequuntur Gabr. d. concl. 2. num. 27. & Aufr. ad Capel. Tholof. d. decif. 194. viciue fall. 12. sed forsan est corrupta impressio, seu quando appellans comparit coram eo per modum simplicis informis iouis, ut loquuntur Gemin. in d. cap. si à iudice. nu. 4. de appel. in 6. Felyn. d. limit. 2. Dec. in eod. cap. gratum. sub num. 21. limit. 2. & Gabr. d. concl. 2. limit. 3. num. 25. vers. sed domi. & nu. 31. limit. 3. quia isto casu dicitur actus extrajudicialiter, & ideo non potest dici, quod sit renuntiatio appellacioni iuxta ea quæ scripsi infra nu. 24. & nu. 73. vers. cõtra.
- Secus est, si appellans comparit coram

eodem iudice, ut procedat ad aliquem actum, qui non possit expediri, nisi virtute iurisdictionis, & cuiusmodi iurisdictionis sic suspensa, quia tunc, faciendum actum contrarium appellacioni, videtur velle renuntiare appellacioni, alias videtur velle esse sibi cõtrarius, quod in dubio non creditur, & in expresso non permittitur: & ideo in casu precedenti, posito initio huius subrestringionis, si appellans peteret ab Auditore Camere, à quo appellauit, ut pronuntiaret super executione non faciendâ, vel citaret partem ad dicendum contra, diceretur renuntiare suæ appellacioni, quia tales actus sunt contrarii suspensioni iurisdictionis, Rot. d. decif. 63. si ille. in fine, de appell. in nou. & quod, compariendo iudicialiter coram eodem iudice ad finem reuocandi grauamen, dicitur renuntiasse appellacioni, quamuis illa comparitio tenderet ad eundem finem, ad quem tendit appellatio, tene Dec. in d. cap. 20. gratum. sub num. 21. limit. 2. de offic. & potest. iud. deleg. & quod appellans, compariendo post appellacionem coram iudice à quo, & petendo reuocari grauamen per interlocutoriam, & acceptando dilaciones cum monitionibus, dicatur renuntiare appellacioni, quia sunt actus, qui non possunt fieri sine iurisdictione, tenuit Rot. ut restatur Achil. de Gasf. decif. 19. alias 245. appellacioni. nu. 1. & 2. de appell. fol. 112. & sic appareat, quod, si appellans procedat iudicialiter coram eodem iudice ad aliquem actum, qui non potest exerceri sine iurisdictione, & censetur iudicialiter renuntiare appellacioni, quia per appellacionem suspenditur iurisdictionis, & procedendo iudicialiter ad aliquem actum in eadem causa iurisdictionis non potest stare in suspensio.

- 23 Ratio rationis, quia sicut protestatio, cõtraria factio, non tenet per ea, quæ dixi infra rest. 4. nu. 43. quia plus est factum, quam verbum, & voluntas magis solida, quam verbis exprimitur, cap. 52. dilecti filij. & ibi communiter Canonistæ, de appel. & Rot. diuers. decif. 811. dubitanti. num. 20. vers. plus, & num. 21. par. 1. res enim magis quam sermo loquuntur. Tirac. tract. de retract. comment. ad finem, sub num. 76. vers. sed vi demus. ita, etiam appellatio, quæ consistit in verbis, tollitur per actum contrarium.
- 24 Confirmatur prima pars huius subrestringionis, quia si iudex, à quo appellatus fuit, adiretur non tanquam iudex, sed tanquam bonus

bonus vir, vt reducat partes ad aliquam compositionem, seu concordiam, vnde dicitur tenuentium appellations, Felyn. in d. cap. 20. gratum, limit. 9. num. 11. de offic. & potest. iud. deleg. Austr. ad Capel. Tholos. decis. 1. 94. in pars grauara, fallen. 4. sub num. 4. & Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 1. limit. 6. num. 20.

Capita secundam partem huius subrestitutionis: quod eum appellans possit super grauamoe illato, & super innouatis pendente appellacione comparere coram eodem iudice à quo, & non solum coram eo docere iudicialiter de grauamoe, sed potius re expresse reuocari grauamen, & super reuocatione pronuntiare, citata parte, tenuit contra Rot. supra citaram Franch. in d. cap. 27. cum teneamus, num. 5. vers. sed dubitatur. & latius in cap. 54. sollicitudinem, sub num. 1. 3. limit. 4. eod. tit. de appell.

Non recedas à restrictione, quæ tenetur commouere.

25 Subrestringe secundo, vt procedat in casu, de quo scripti infra num. 60. vbi etiam illam declarauit.

26 Restringe tertio, vt non habet locum in appellacione interponenda, quia licet quis, comparando coram iudice à quo, censetur, regulariter renuntiare appellacioni interpositæ, tamen non censetur renuntiare appellacioni iure interponendæ, quare si quis, lata sententia, & pendente termino ad appellandum, compareat coram iudice, qui sententiam tulit, non dicitur renuntiasse appellacioni interponendæ, id est, iuri appellandi, Felyn. in d. cap. 20. gratum, sub num. 7. vers. non. ibi. de offic. & potest. iud. deleg. & alij, quos refert & sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 2. limit. 1. nu. 5. & 6. vbi restatur, & sequitur esse communis opinio, & quod videatur communis testatur, licet non sequatur Dec. in d. cap. gratum, sub num. 19. vers. sed aduertendum est. tunc dicitur non. paged. & quod si quis ante interpositam appellacionem, sed pendente tempore ad appellandum, compareat, & litiget coram iudice, qui tulit sententiam, non dicitur renuntiare, seu desecro appellacionem, tenet etiam Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 424. cas. 10. fol. 517.

Contra hanc restrictionem, præmissa dispositione, & relata quadam distinctione, concludit Rot. decis. 2. alias 287. licet appella-

tionem, in fine. ibi. crederem quod si actus, de renuntia non. dicens, quod si feratur contra me interlocutoria, & ego infra decedendum etiam datum ad appellandum compareo coram prædicto iudice, qui interlocutoriam pronuntiat, & coram eo produco testes, vel facio aliquem actum, censetur renuntiasse iuri appellandi à dicta interlocutoria, quia si ista renuntiaio censetur facta etiam si appellatio esset interposita, à fortiori censetur facta appellacioni interponendæ, quia facilius renuntatur iuri querendo, quam querendum modo actus, quem facio, ut sit actus declinationis iurisdictionis, sed potius approbatio ius, hancque eandem opinionem, restrictionem tenet etiam Dec. d. cap. gratum, sub num. 19. vers. sed aduertendum. & num. 20. de offic. & potest. iud. deleg. & quod facilius renuntietur iuri querendo, quam querendo, late comprobatur Titiaq. tract. de retrac. lign. 3. t. gloss. 9. num. 125. vers. imò videmus. fol. 74. & latius patet ex his, quæ scripti hab. preced. cap. 2. sub nu. 290. & sequ. vers. restringe eandem.

Comprobatur primo hæc opinio contra restrictionem, quia paria sunt, pendere appellacionem, & terminum ad appellandum, vt ex Ang. de Aret. refert, sed non omnino sequitur Felyn. in cap. 15. quoad consultationem, sub num. 5. vers. propter difficultatem in his, de se. & re iud. & quod paria sunt idcirco iudex sicut non potest procedere, pendente appellacione, ita non possit procedere, pendente termino ad appellandum, scribunt. Gloss. Bal. Corset. & alij, quos reruli, & sequutus sum lib. 1. cap. 97. nu. 47. vers. paria.

27 Comprobatur secundo, quia præsumptio renuntiationis ex actu gesto coram iudice oritur ex contrarietate, quæ resultaret inter appellacionem, & actum gestum, quia per appellacionem declinatur iurisdiclio iudicis, & per actum coram ego gestum inducitur consensus in iurisdictionem, quæ cum sit incompatibilis, vnus excludit alterum, sed quia actus factus post appellacionem est, quid facti, & posterior, merito excludit appellacionem, tum quia voluntas magis facta quam verbis ostenditur, tum quia posterior derogat prioribus: Sed hæc contrarietas, & incompatibilitas consideratur etiam in appellacione, quæ possit interponi, quia grauatus, dum redit ad iudicem grauantem à quo possit se eximere, & declinare eius iuris-

jurisdictionem; consensit in eundem iudicem grauantem: Ergo non potest ei remanere ius appellandi, quod esset contrarium huic consensui; & hac confirmatione videtur Dec. ubi supra.

28 Retor, si placet, hac opinione contra resolutionem.

Amplia primo hanc opin. vt maxime procedat, quando actus, quem facit appellans, concernit ipsam sententiam, & recedit ad executionem ipsius, quia tunc certius videtur remouere iuri appellandi secundum distinctionem, quam ex lo. de Lign. refert Rot. d. decis. 1. licet appellationi. versus finem, ibi, dominus & pater. de renunt. in nou. Abb. in cap. 54. sollicitudinem. in fine, sub nu. 10. vers. vltimus aduerte. ibi, conclusio de sic. & Franch. sub num. 14. limit. 5. vers. nobis obli. tex. de appell. Et lyn. in d. cap. grauum. sub no. 7. vers. intellige primo. & Dec. sub num. 20. ibi. & hoc facit ipse. de offic. & post. iud. deleg. Aaz. ad Capel. Tholof. decis. 194. an pars graua. sub num. 1. & alij, quos refert & sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 2. num. 7. vers. primo sublimita.

Pone primo casum huius ampliacionis in sententia diffinitiuam iuxta l. 5. ad solutionem. C. de re iud. ubi dicitur, quod si condemnatus petat tempus ad soluendum id, in quo condemnatus est, videtur acquieuisse sententia, nec potest appellare, prout hoc exemplum adducunt & tenent Rot. d. decis. 2. sub num. 2. Abb. in c. 15. quoad consultationem. num. 15. vers. & tam circa primam. Pely. num. 6. & 7. limit. 2. & 2. de si or. & re iud. Abb. in d. cap. 54. sollicitudinem. in fine, sub num. 10. de appell. Rebuff. tract. de appell. art. 15. gloss. 1. num. 16. tom. 3. fol. 517. Gabr. in conclus. d. conclus. 2. num. 8. vers. prout in recipiente. & quod soluens vel aliud faciens sponte iuxta sententiam latam dicatur renuntiare appellationi, scribit Petr. de Bellapio l. 11. cum ex causa. sub no. 2. ff. de appell. & relati. & ita sentit etiam Card. Alex. in cap. 61. c. ult. secunda S. pour. sub nu. 10. post medium. ibi, nisi talis confessus de appell. dicens, quod si debitor meus veniat ad iudicium, & ad mei instantiam confiteatur debitum, & sponte suscipi preceptum de solvendo proes acta, non potest postea infra decem dies appellare.

Pone secundo casum in interlocutoria, quæ iudex admittit articulos, seu mandat examinari testes, & pars, contra quam

mandat examinari, peti terminum ad dandum interrogatoria, vide infra sub n. 35. vers. ponit

29 Infero, hæc ampliacione ortum esse stylium Auditoris Camere concedendi sponte petentibus terminum iugis dierum ad soluendum, quia, petendo terminum, renouant iuri appellandi, sicque licet credi videatur grauari in concessione termini, tamen recompensatur in hoc, quod debitor, suscipiendo terminum, confiteatur debitum, & renuntiat iuri appellandi; non enim conceditur terminus, nisi prius eodem contextu fateatur debitum.

30 Dilata primo hunc stylium, vt procedat etiam si lapsi sint illi decem dies, quos notarius prefixit debitori in precepto quatinus, quia de stylo adhuc posset iudex concedere alium terminum, vt scripsi supra lib. 1. cap. 61. sub num. 28. versus finem.

31 Dilata secundo vt procedat etiam si debeat expresse in instrumento renuntiauit suscepcioni termini, quia nihilominus Auditor Camere, siue eius Locumtencus in ciuitibus potest arbitrio suo prefatam terminum iugis dierum concedere.

32 Dilata tertio vt Auditor Camere possit concedere prefatum terminum debitoribus; etiam in alijs tribunalijs conuentis, & condemnatis, & vigore dicti termini suscepti inhibere, & suspendere executiones, durante dicto termino.

33 Dilata quarto vt prefatum terminum possit Auditor Camere concedere etiam post factam executionem, sed sub hac conditione; quia debitor sabbastationi, & deliberationi pignoris consenserit, qui consensus idem importat, quod renuntiare eui iuramento, qui solus assignari ad soluendum.

34 Tempera eandem stylium, vt non procedat, quando debitor suscepisset alium terminum, siue coram alio iudice, siue coram Auditore Camere; qui ideo terminum solus concedere, quatenus alius terminus non sit susceptus; quia, si esset susceptus, posset creditor debitor eicare ad soluendum mandati exequi, atque, quod ipse debitor alias terminum suscepit, qua citatione reprodacta, obliet mandati exequi, nisi ad p. d. cum iurimacione; & similiter si esset facta executio, & terminus esset susceptus sine predicto consensu de sabbastatione, & deliberatione pignoris, procederetur ad executionem, vt supra.

35 Subamplia primo eandem primam ampliam

Bbb plia-

pliationem, ut procedat etiam si appellant non suo spontaneo motu terminum petierit, sed acceptatione terminum, seu preceptum, sibi à iudice factum de aliquid faciendo infra talem terminum, quia per hanc acceptationem dicitur similitudinem renuntiare iuri appellandi, Franch. in cap. 54. sollicitudinem. sub num. 4. vers. aliquando & quarto. de app. & Card. Alex. quem retuli, & sequutus sibi supra sub nu. 18. vers. pone primo. in fine, loquentem in eo, qui sponte suscipit preceptum, sibi factum à iudice, & clarius Felyn. in cap. 15. quoad consultationem. num. 7. limit. 2. ibi. sed certe negari non potest. de sent. & re iudic. & Dec. in cap. 20. gratum. sub om. 10. ibi. & hoc faceret ipse. de off. deleg. dicens, quod idem videtur esse, si pone terminum petere, vel acceptare terminum, sibi datum à iudice, quia non necessitas est illum acceptare, ex quo poterat, appellando, recedere à iudice, & se adus, inquit, semper videtur esse voluntarius.

Pono hunc casum in ista subampliatione: Iudex nudius tertius mandavit, me constadicens, concedi litteras remissoriales ad examinandos testes: hodie perfigit mihi terminum duorum dierum ad dandum interrogatoria: & ego do interrogatoria: certe, dando interrogatoria, renuntio facultati appellandi à concessione litterarum subsidialium secundum hanc subampliationem: & bene probatur iste casus ex his, quae scribunt Host. & Ioan. Andr. quos retuli, & sequutus sum infra nu. 43. vers. restringe quarto.

Contra hanc subampliationem tenet Io. de Imol. in cap. 15. quoad consultationem. num. . . . de sent. & re iudic. quem referunt, & sequuntur Franch. Aret. in cap. 36. significaverunt. col. 3. sub num. 14. de iestib. Felyn. in d. cap. gratum. num. 2. vers. secundum intellige. & Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 3. num. 4. & laus coocl. 2. sub num. 9. vers. contrarium.

36. Confirmatur haec opinio contra subampliationem, quia facient actum ex necessitate succurritur: & ideo coactè solvens potest solum conditione indebiti reperere, ut ex Bar. Alfo. Franc. Aret. Felyn. & alijs retuli, & sequutus sum quæst. præced. limit. 1. om. 49. vers. defensum primo. & obligato ad satisfaciendum ex necessitate magis subueniunt, quam obligato ex voluntate secundum ex, quæ retuli supra quæst. 15. num.

139. in fine. & num. 140. & iudicans inter duos super re, pertinet ad ipsum, secundum sententiam pro uno, non puziudicat sibi, quia hoc facit ex necessitate officij, ad oortata per Canonistas in cap. 21. suborta. de sent. & re iud. Franc. Aret. in d. cap. significaverunt. num. 14. & Felyn. d. cap. quoad consultationem. limit. 1. sub num. 7. & quod ubi gubernator civitatis interponit decretum in transacione ipsius civitatis non puziudicat iuri suo, quod habet in bonis, concessis in transacione, quia tale decretum interponitur ex necessitate officij, scribit Paul. de Cast. in cons. 423. quia scio. sub num. 2. vers. secundo videndum, & vers. nec obstat. lib. 1. & clarius Crauer. tract. de indemnitate. mulier. sub num. 2. tom. 6. par. 2. fol. 281. licet ipse num. 38. fol. 283. contrarium dicat in advocatio, dicens, quod si filius exheredatus advocaverit, seu patrocinium advocati presterit pro legatario, censetur approbare testamentum, nec potest illud querelare, quia licet officium advocati sit publicum, & cogatur pro alio patrocinari, tamen non cogitur postulare pro alio contra se ipsum, de qua re potes videre, quæ laus scribit Tirac. tract. de retrahit. signag. §. 1. glo. 9. num. 267. & 268. fol. 99.

Confirmatur secundo, quia actus, qui consistunt in paciendi, non arguunt consensum, & consequenter non inducunt renuntiationem appellationis, Aot. de Burr. Felyn. & alijs, quos retuli, & sequutus sum infra num. 56. restitit.

Quidam distinguunt totum susceptionem termini sine acceptatione, ut isto casu non dicatur renuntiare appellationi, ex quo iste actus solet in pati: & inter acceptationem termini, ut isto casu dicatur renuntiare appellationi, prout hos duos casus rationem diversos considerat Franch. in cap. 54. sollicitudinem. sub om. 14. limit. 4. vers. aliqui & tertio. & vers. aliqui & quarto. de app.

Alij similiter, neutram opinionem simpliciter sequentes, utramque fodere distinctionis conciliare videntur: Aut enim, suscipiendo terminum, facit actum, tendentem ad executionem gravaminis, & dicitur renuntiare facultati appellandi, Ant. de Burr. in cap. 15. quoad consultationem. sub num. 13. vers. oppono quod per susceptionem termini. ibi. si suscipit ad executionem sententiae, de sent. & re iudic. & videntur cum eo sentire Abb. ibidem, sub num. 13. vers. cum autem



autem per hoc. & in cap. 54. sollicitudinem. in fine, sub num. 10. ibi aut sponte non egit de appell. & Aufz. ad Capell. Tholofadecif. 194. an pars grauata sub num. 2. dum Abb. utroque loco, & Aufz. aperte innuit, quod, ne renuntiet facultati appellandi, quando suscipit terminum sibi præfixum, non debet facere actum executiuum grauaminis præteriti. Aut, suscipiendo terminum, non facit actum tendentem ad executionem grauaminis, & tunc non dicitur renuntiare facultati appellandi, Ant. de Butr. Abb. & Aufz. in locis supra proxime citatis, quare acceptando terminum ad delibendum absque dubio non censetur renuntiare appellatioi interponendæ, nec consentire in iudicem, Franch. in d. cap. 54. sollicitudinem. sub nu. 24. limit. 4. vers. primo quod, de appell.

Contra hanc conciliatiouem; quod enim indistincte non dicatur renuntiare facultati appellandi is, qui coactus suscipit terminum siue tendat ad executionem præcedētis grauaminis, siue non; tenetur imol. & Arez. in locis supra proxime citatis, Felyn. in d. cap. gratum, num. 8. & Socc. in cons. 104. vltis compromissus. in fine, nu. 24. vers. confirmatur. lib. 4. qui loquuntur de termino ad soluendum, qui est actus tendens ad executionem sententiæ, & tamen dicunt, quod si sit præfixus à iudice, & acceptatus à condemnato, non per hoc tenetur appellatioi interponendæ.

- 37 Quid dicendum? Ego teneo indistincte subampliationem; siue actus tendat ad executionem grauaminis, siue non, dummodo sit in eadem causa, & actus sit iudicialis, & moueor, quia paria sunt, petere terminum, seu actum sponte facere, vel suscipere terminum præfixum, vt retuli in ipsa ampliatione: sed quando terminus petitur, seu fit alius actus sponte, indistincte renuntiat facultati appellandi per ea, quæ restit, & sequius sum supra contra rectam restrictionem in secunda comprobatione. num. 27. & clarus infra num. 42. ampl. 2. ergo.

Nec multum curandum est de quibuldam auctoritatibus in contrarium adductis: nam Felyn. qui in d. cap. gratum, num. 8. tenet contra hanc subampliationem; postea, re-maturius discussa, tenet subampliationem, in cap. 15. quoad consultationem, prout eū citauimus in ipsa subampliatione, & Gabr. quem etiam citauimus contra subampliationem, male allegat ipsam Felynum in d. cap. quoad con-

sultationem, & Socc. quem citat; & nos citauimus hic supra contra conciliatiouem; male videtur citare Antonium de Butr. & Abb. quare, cum Doctores in hac difficultate confusè loqui videantur, & non fideliter allegentur, inharendum est rationibus, & grauioribus auctoritatibus.

- 38 Subamplia secundo eandem ampliationem; vt censetur renuntiare iuri appellandi non solum quoad effectum suspensiuum, sed etiam quoad effectum deuolutiuum, prædictis titulis, in quibus à iure, vel statuto prohibetur appellatio suspensiva.
- 39 Subamplia tertio, vt per suscepiationem termini censetur renuntiare non solum iuri appellandi, vt dixi, sed etiam iuri agendi, & repetendi solum conditione indebiti.
- 40 Intellige primo restringendo has ampliationem, & subampliationes, vt procedant, quando appellans facit illum actum executiuum sententiæ ex certa scientiâ, vt puta, quia ex certa scientia petit terminum ad soluendum; secus autem si eum petat per errorem, quia petendo per errorem non renuntiat appellatioi, aut iuri appellandi, Felyn. in cap. 15. quoad consultationem, num. 76. versus finem, vers. limita etiam, de sent. & re iud. & Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de appell. concl. 3. limit. 4. num. 23.

Ratio est, quia ad inducendam renuntiationem, requiritur consensus: sed nihil magis contrarium consensui, quam error.

- 41 Intellige secundo restringendo, vt procedant, quando condemnatus suscipit sponte terminum ad soluendum, ad quem suscipiendum nullo iure cogitur, & ita procedunt, quæ scripsi, seu sponte offert se soluendum, Gabr. d. concl. 3. ampl. 3. num. 5.

Secus autem est, quando condemnatus sine alia termini suscepiatione soluit, & sumus in casu, quo ex forma statuti debet soluere, & postea, si vult, repetere quia isto casu soluendo etiam sine vlla protestatione, non censetur renuntiare appellatioi, quia facit actum ex necessitate, Gabr. eadem concl. 3. num. 10. & 11. & Vrsil. in anuot. ad Affl. decif. 78. in causa firmari, sub num. 7. ibi aduerte rogo, & quod soluens coactè non dicitur renuntiare appellatioi, scribit Petr. de Bellap. in l. 11. cum ex causa, sub nu. 2. ff. de appell. & relat. & facit ad hoc confirmatio contra primam subampliationem, quam posui supra num. 36.

Ratio diuersitatis est manifesta, quia is, Bbb 2 qui

qui soluit coacte, non consensit solutioni, & renuntiatio presumitur ex consensu cessante ergo consensu, non potest presumi renuntiariorum: At is, qui suscipit sponte terminum, consensit susceptioni.

Infero ex hac secunda intelligentia, quod condemnatus, si solueret in casu, quo posset non soluere, diceretur ex illa spontanea solutione acquiescisse sententiae, & renuntiasse appellatori etiam futurae. Gram. de off. 1. 03. illustr. marchionissa, num. 40. in fine, & num. 41. & Gabr. d. concl. 3. ampl. 4. num. 7. & quod solutio, id est, diuisio bonorum, facta post sententiam, inducat recessum à reclamatione, scribit Asil. de off. 78. in causa firmari. sub num. 3. vers. item quia.

42. Amplia secundo eandem opinionem retentam supra sub nu. 26. ut procedat etiam in condemnatione, qui sponte perit terminum à iudice super alio articulo, quia hoc ipso censetur renuntiare sacculati appellandi, ut ex Rot. & Abb. refert, & sequitur Gabr. in concl. lib. 2. de appell. concl. 2. sublimis. 2. num. 1. 0. & hanc esse communem opinionem testatur, & sequitur Franch. in cap. 54. sollicitudinem. sub nu. 14. vers. aliquando & sexto. de appell.

43. Restringe quarto eandem primam exemplificationem, positam supra num. 14. ut non procedat quando comparens coram iudice à quo protestatur, quod propterea non intendit renuntiare appellatori, quia hac protestatio operatur, ne censetur renuntiarum appellatori, Host. & Jo. And. in cap. 36. significauerunt. sub num. 3. in verbo. infra 10. dies. de testib. dum scribunt, quod si iudex me grauauit per aliquam interlocutoriam, & postea assignauit mihi aliam diem ad aliquem articulum expediendum, & ego accepro dilationem, caute faciam, si dicam: domine, grauauis me per ealem interlocutoriam; quare diem istum recipio, saluo mihi iure appellandi infra decem dies, Cyn. in l. 5. ad solutionem. C. de re iudic. fol. 463. dicens quod, si quis petat dilationem sub protestatione, non consensit condemnationi, quia protestatio declarat contrarium consensum, & ex Cyn. refert, & sequitur Gabr. in concl. lib. 2. tit. de appell. concl. 3. limit. 5. num. 13. & in proprijs terminis scribunt Guid. Pap. tract. de appell. q. 58. num. 44. tom. 5. fol. 59. & latius de off. 364. si quis coram iudice. Gabr. d. lib. 2. de appell. concl. 2. limit. 1. 0. num. 24. & Austr. ad Capel. Tholof. de off. 194. an pars grauata. num. 3.

44. Comprobatur hac restrictio, quia licet comparens, & ligans coram iudice, coram quo prius opposuerat exceptionem incompetentis, censetur renuntiasse illi exceptioni, ut dixi supra num. 24. vers. comprobatur, tamen si comparens cum protestatione, quod per illum actum, quem facit, non intendit aliquo modo consentire in eius iurisdictionem, nisi si & quatenus ardetur à iure, non censetur renuntiasse illi exceptioni, Lascell. tract. de artent. par. 2. cap. 6. de artent. post recusat. num. 29. tom. 5. fol. 340. & ex las. Becc. & Masuer. reuol. & sequitur sum supra lib. 1. cap. 101. sub num. 19. vers. autem.

Contra istam restrictionem sentit, re non bene discussa, Ruginell. tract. de appell. 5. 9. glos. 1. cap. 1. num. 41. vers. in super.

45. Confirmatur hac opinio contraria restrictioni, quia protestatio tollitur per factum contrarium protestationi, ut ex regula firmat Felyn. 10. cap. 9. cum in ferrariensis, par. 5. num. 77. de constitut. & quod protestatio tollatur per factum contrarium, quando factum explicatur, id est, perficitur, declarant Abb. in cap. 54. sollicitudinem. sub num. 8. ibi. sed tu dic ut dixi supra. & Dec. num. 21. & 22. vers. in glos. & vers. autem protestatio, ubi secus si factum contrarium. & ibi, secundus casus. de appell. & Put. de off. 380. in vna placet. sub nu. 1. & 4. ubi dicitur, quia est lib. 1. ubi de magis communi \* open.

46. Retenta restrictione.

Amplia eam, ut nullo casu quis per actum contrarium appellatori censetur renuntiare appellatori, interpositae, vel interponenda, quando ita protestatur, Franch. in cap. 54. sollicitudinem. num. 17. vers. tertio & ultimo adde. de appell. licet enim protestatio sit contraria facto, si inuat protestantem quousque resistatur per iudicem, & non audiat, & in his, quae dependet à solo animo protestantis, sed potest sibi in futurum denegari audientia, tanquam sibi nec contracto iuris tamen est, quod, si audiat, ualeat protestatio in iudicialibus, Franch. in d. cap. sollicitudinem. sub num. 18. quare licet alias excommunicatus, petendo absolutionem coram iudice à quo, censetur renuntiare appellatori interpositae, tamen si protestatur, quod non intendit renuntiare appellatori, poterit petere, & obtinere absolutionem à iudice à quo absque renuntiatione appellantis, & hoc vigore dictae protestationis, Fran-

Franch. in d. cap. sollicitudinem. nu. 16. vers. secundo adde.

Contra istam ampliationem possent multa adduci ex dicendis in sequentibus subrestitutionibus, ideo de ea magis dubito, quam confido.

- 47 Recurra igitur rursus restrictione sine ista ampliatione.

Subrestringe primo, declarando eandem restrictionem, ut procedat quando comparatus non explicat, seu, inquam, non persicit actum, pro quo comparat, seque remanet sola comparatio cum protestatione; quia tunc protestatio, contraria facto, valet, ut scribit Abb. Dec. & Put. in locis supra proxime citatis; ut puta quia factum contrarium à principio non admittitur, seu à principio opponitur illi de contrarietate, & idem impeditur, ut loquuntur iidem Abb. & Dec. & quod non dicatur renunciatum appellacioni quando, permixta protestatione, aliquid geritur coram iudice à quo, & adversarius opponit, quod actus non procedit ratione contrarietatis, scribit Austr. ad Capel. Tholos. decis. 194. an pars granaria. fallen. c. num. 4.

Secus est, si actus, contrarius protestacioni, persicitur, nemine opponente, quia tunc protestatio dicitur falso contrario sublata, ut ex Abb. Dec. & Put. retuli & sequitur sum preced. confirmat. nu. 45. quare si reus prius recusaverit iudicem, & deinde comparavit coram iudice recusatō extra consensum in iurisdictionem, & obtinuerit, tunc testes, aliosque fecerit actus semper cum protestatione, dicitur renuntiasse recusacioni, & protestatio vitatur, ex quo iudex cum non repulit, & consequenter processus & actus, facti post recusacionem, sunt validi, prout decisum fuisse in Rota testatur, & sequitur Put. d. decis. 380. sub num. 1. & seqq. lib. 1. sic dicimus etiam, quod si comparueris, & actum persequeris judicialiter post inceptam appellacionem, dicitur renuntiasse appellacioni, non obstante protestatione.

- 48 Amplia primam partem huius subrestitutionis, ut procedat, etiam circumscripta, protestatione, quia eo ipso, quod actus, quem appellans volebat facere, fuit à parte, vel à iudice impeditus, seu impugnatus, non dicitur renunciatum appellacioni, quia non potest pars adversa se fundare in eo, quod impugnavit, testibus Ant. de Butr. Abb. Felyn. & alij, quos in hoc puncto retuli, & sequatur sum restrict. seq. nu. 51.

- 49 Amplia etiam secundam partem huius subrestitutionis, ut maxime procedat, si is, qui appellavit, comparare postea sponte, & ipsemet inisset pro processu ad ultiora, quia tunc dicitur, non obstante protestatione, renuntiasse appellacioni, & mouer ex eo, quia si ille, qui recusavit iudicem, postea cum protestacione comparat, insistendo, dicitur renuntiasse recusacioni, Put. dicta decis. 380. in fine, lib. 1.

Confirmatur hæc ampliatio, quia actus, qui consistunt in agendo, arguunt consensum, ut ex Felyn. Dec. & alij retuli, & sequitur sum infra nu. 56. restrict. 8.

- 50 Subrestringe secundo, declarando, ut procedat, quando in quolibet actu, qui fieret post appellacionem, repeteret protestacionem, quia tunc protestatio conservaret appellacionem, & ita procedit restrictio.

Secus, si fierent plures actus, & protestacio non repeteretur in quolibet actu, quia tunc appellacio evanesceret, sicut in protestacione citra consensum, quam esse repeterendam in quolibet actu, alias protestacionem evanescere, & censeri exceptioni in competentiæ, seu reculationi, prius oppositæ, renuntiatam, scribunt Lancel. tract. de attent. par. 1. cap. 6. de assens. post recusat. iudic. sub num. 30. fol. 340. & Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. super deuersi. cap. 38. nu. 38. fol. 301. in 2. impressis.

- 51 Restringe quidem, ut non procedat quando iudex à quo scijci comparacionem, quam facit is, qui appellavit ab eo, quia tunc remanet appellacio in suo robore, Ant. de Butr. in cap. 20. gratum. not. 4. sub num. 4. Abb. sub num. 7. vers. hinc aliam solemnem. & num. 8. Felyn. sub num. 8. limit. 3. & Dec. limit. 3. num. 22. de offic. deleg. Austr. ad Capel. Tholos. decis. 194. an pars granaria. fallen. c. num. 4. in fine, & Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. conclus. 1. limit. 5. nu. 19. & ita

\* tenent communiter omnes.  
Ratio huius restrictionis est, quia adversarius non potest se fundare in eo, quod impugnavit, Felyn. & Dec. ubi supra, & quod nemo possit se fundare in actu, quem impugnavit, latè deduci lib. preced. cap. 1. nu. 470. & seqq.

- 52 Amplia hanc restrictionem, ut procedat, siue comparatio fuerit impugnata à iudice, ut loquitur Ant. de Butr. siue fuerit impugnata à parte, ut loquuntur Franch. in cap. 54. sollicitudinem. q. 6. num. 11. limit. 2. de  
Abb 3 appel.

appell. & Aafi. vbi supra. siue fuerit impugnata ab vnoquoque, quia tanto magis, nam iussit, quod fuerit impugnata, prout sentit Abb. Felyn. Dec. & Gabi. in locis citatis, dum non exprimitur, & quoniam debeat esse impugnata.

- 53 Restringe sexto, ut non procedat, quando is, qui appellauit, comparet coram iudice à quo pro reuocatione auerantur, quia non per hoc censetur renuntiare appellationi, Abb. in cap. 17. cum teneamus, not. 2. num. 2. & Franch. num. 3. sub num. 4. vers. vltimo tene mentis. & num. 19. & 20. vers. secundus intellectus. de appell. & Gabi. in conclus. lib. 2. de appell. conclus. 2. limit. 1. num. 19. & 30. vbi ex Paris. quod appellans non renuntiat appellationi, si post appellationem petat à iudice à quo, ut promittat, ne ipse appellans turbetur in sua possessione, eandem restrictionem ex Casan. consil. 68. vltis processibus. num. 73. reuertitur ad determinando, Lancel. tract. de assent. pau. 2. cap. 12. ampliat. 2. princip. sub num. 5. tom. 5. fol. 351.

Contra hanc restrictionem mortuarius Dec. in cod. cap. cum teneamus. not. 3. sub num. 6. dicens, quod hac restrictio procedit solum, si comparet per viam simplicis informationis, secus est si comparet iudicialiter, sed postea ait, hoc mortuum procedere, quando ageretur de articulo appellationis, secus quando agitur de attentatum reuocatione, quae est articulus separatus.

- 54 Restringe septimo, ut non procedat, quando iudex à quo deuult appellationem, quia tunc licet appellans redeat ad eundem, tamen remanet appellatio in suo robore, Rot. decis. 49. alias 363. ex hoc insurrexit. nu. 3. in fine, & num. 4. de appell. in nou. quam. referunt, & sequuntur Socc. consil. 1. abunde. sub num. 1. lib. 4. Franch. in cap. 54. sollicitudinem. q. 6. num. 12. limit. 3. de appell. Ausi. ad Capell. Tholof. decis. 194. an pars granata. num. 4. fallen. 10. & Gabi. in conclus. lib. 2. de appell. conclus. 2. limit. 4. num. 17.

Contra hanc restrictionem, & Rot. decisionem arguit, & nihil determinat Felyn. in cap. 20. gratum. lib. num. 9. limit. 5. de offic. & potest. iud. deleg. & contra eandem tenet Dec. in eod. cap. gratum. limit. 5. nu. 31. & seqq. motus iisdem argumentis, adductis à Felyn. & mutatis, dubitando, Franch. vbi supra.

- 55 Retenere restrictionem, si placet.

Substringe eam, ut non procedat in ordinario, Rot. d. decis. 49. in fine, Ausi. ad Capell. Tholof. d. decis. 194. fall. 10. & Gabi. d. conclus. 2. num. 18.

- 56 Restringe octauo, declarando, ut procedat quando actus, factus coram iudice à quo, sonat in agere, quia tunc censetur per illum actum renuntiare appellationi: secus est, quando sonat in pati, quia tunc non censetur renuntiare appellationi, ut puta, cum excommunicatus à iudice appellat, sed tamen abstinere à prohibitis excommunicato, sique videtur tolerare, & acquiescere precepto excommunicationis, non enim per hoc dicitur renuntiasse appellationi, quia actus consistentes in paciendo non arguit consensum, sicut actus consistentes in agendo, Ant. de Butr. in cap. 20. gratum. no. 1. 4. nu. 4. Fel. nu. 8. versus finem, vers. ultra abb. & Dec. limit. 4. sub num. 26. & seqq. de offic. & potest. iud. deleg. Franch. in cap. 54. sollicitudinem. quare. 6. sub num. 10. limit. 1. de appell. Ausi. ad Capell. Tholof. decis. 194. an pars granata. sub num. 4. fallen. 11. & Gabi. in conclus. lib. 2. de appell. conclus. 2. limit. 9. num. 23. & concl. 3. limit. 1. num. 8. quare licet episcopus excommunicet subditum, si accesserit ad certum locum, vel si turbauerit alium in certa possessione, & subditus pareat sententiae, quia non accedit, nec turbat, tamen ex quo talis actus sonat in pati, non intelligitur propter hoc renuntiare appellationi, quatenus seruauerit excommunicationis preceptum, & sententiam iudicis, Franch. vbi supra.

- 57 Restringe nono, ut non procedat, quando iudex à quo deuult indixisset appellanti ad comparandum, & faciendum actum, quia ex illo actu non sequeretur renuntiatio appellationis, Felyn. in cap. 20. gratum. limit. 6. nu. 10. de offic. & potest. iud. deleg. quia praesupposito dolo, cessat consensus, & remouo consensu, deest fundamentum renuntiationis.

- 58 Restringe decimo, ut non procedat, quando actus fieret ab aliquo appellantis amico, seu filio, ipso appellante non mandante, neque ratum habente, quia ex tali actu non sequitur renuntiatio appellationis, Felyn. d. cap. gratum. sub num. 10. limit. 7. & ista restrictio nullam prius habet difficultatem.

- 59 Restringe undecimo, ut non procedat, quando redit ad iudicem à quo pro apostolis,

lis, seu pro alio alio, qui esset necessarius ad inchoandam, & perficiendam appellationem, Felyn. eod. cap. gratum. sub num. 11. limit. 10. de offic. & potest. iud. deleg.

- 60 Infero ex hac restrictione, quod si excommunicatus compareret coram iudice, qui excommunicatus, & petit ab eo absolutionem, seu, ut revocet gratiam excommunicationis, ut possit, pendente appellatione, comparere, & interim non maneat in excommunicatione, non dicitur renuntiare appellationi interpositæ ab ipsa excommunicatione, Abb. in cap. 11. quæstioni. num. 5. in fine, & eum. 6. de appell. quem referunt, & sequuntur Franch. 10 cap. 25. qua fronte. num. 26. vers. vel potest dici seipsum. eod. tit. Gabr. in conclus. lib. 2. de appell. concl. 2. num. 7. & ita intelligas Ausi. ad Capel. Tholos. decil. 194. an pars gravata. fallen. 2. sub num. 4.

Hocque multò magis procedit, si protestatus, quod non intendit renuntiare appellationi, Franch. in d. cap. qua fronte. sub num. 26.

Secus est, si petat absolutionem, tanquam ipse iudex sit cogniturus de iustitia, vel iniustitia cause, quia diceretur renuntiatum appellationi. Abb. d. cap. quæstioni. sub num. 5. Gabr. ubi supra, & ita intelligas Innoc. in d. cap. quæstioni. & in cap. qua ratione. de appell.

Ratio est, quia iudex à quo non potest cognoscere de hac iustitia, seu iniustitia, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 4. princip. in fine, num. 29. fol. 363. & ideo necesse est, ut appellans renuntiet appellationi.

Item secus est, si absolutionem perat simpliciter, quia censetur renuntiare appellationi, Franch. ubi supra.

- 61 Restringe duodecimo, ut non procedat, quando appellans turbatur non ab appellato, sed ab aliquo tertio in sua possessione, & ipsum tertium turbantem convenit coram iudice, à quo appellavit, quia ex hoc non dicitur renuntiare sue appellationi: imò ille tertius non potest conveniri per viam attentatæ, & consequenter non potest conveniri eorum iudice appellationis, quia iudex appellationis non habet iurisdictionem, nisi inter ipsum appellantem, & appellatum, non autem contra tertium innovantem, ideoque debet super innovatione, facta à tertio, adiri alius ordinarius, Franch. in cap. 17. c. teneamus.

nu. 15. & 16. 17. de app. & 9. tertius non dicatur attentator, neque coprehensarius sub prohibitione iuris de non innovando appellatione pendente, sic ibi Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. limit. 10. princip. sub num. 1. tom. 5. fol. 415. & quod contra tertium non possit procedi via attentatorum, sed sit procedendum via ordinaria coram iudice ordinario, latè persequitur Lancell. eod. tract. de attent. par. 1. cap. 3. de attent. à test. sub num. 2. & seqq. fol. 293.

- 62 Declara quæ dicatur tertius in materia huius restrictionis, prout declarat Lancell. d. cap. 3. num. 1. & 2.

- 63 Amplia eandem restrictionem, prout ampliat Lancell. eod. cap. 3. num. 9. & seqq.

- 64 Limita eandem in multis casibus, in quibus tertius dicitur attentare, vt ostendit Lancell. eod. tract. de attent. par. 1. cap. 3. eum. 16. & seqq. tom. 5. fol. 293.

- 65 Restringe decimo tertio, ut non procedat, quando fuit actum petitorio, & à sententia in eo lata fuit appellatum, & appellans fuit, pendente appellatione, spoliatus, seu turbatus in possessione ab appellato, quia isto casu potest appellans agere contra appellatum via ordinaria coram iudice à quo pro recuperatione, seu mantentione possessionis, quia licet pendens causa super petitorio, iam agendo de possessione est diversa causa, & suspendenda in petitorio non obstat agendi in possessionis, & è contrario, & idò agendo non dicitur renuntiare sue appellationi, Franch. in cap. 17. cum teneamus. num. 19. vers. secundus intellectus. & eum. 20. in fine, de appell.

- 66 Restringe decimo quarto, ut non procedat, quando index à quo gerit etiam vicem iudicis ad quem, qualis est Legatus in partibus, qui ex privilegio habet facultatem cognoscendi etiam causas appellationum, interpositarum ad Papam, quia si appellans à Legato redeat ad eundem Legatum non dicitur renuntiasse appellationi: quia tunc videtur aditus tanquam iudex ad quem, & non tanquam iudex à quo, Felyn. in cap. 20. gratum. sub sub num. 10. limit. 8. de offic. & potest. iud. deleg. Ausi. ad Capel. Tholos. decil. 194. an pars gravata. fol. nu. 4. fall. 8. & Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de appell. concl. 2. limit. 8. num. 22.

Ratio rationis est, quia renuntiatio est strictissima natura, ut retuli, & sequitur iudicium lib.

lib. præced. cap. 5. sub num. 163. vers. comprobatur. & ideo quolibet leuissima causa sufficit, ut quid non dicatur renuntiatum, ut dixi sub eod. num. 163. vers. comprobatur testis.

Confirmatur hæc restrictio, quia quando una persona gerit vicem dñari, potest ab eadem ad eandem appellari, v. c. reuol. & sequitur in q. 8. sub nu. 60.

- 67 Restrige decimo quinto & vltimo generaliter, ut nō procedat in illis casibus, in quibus iudex à quo potest procedi, & expedire, nō obstante appellatione, quia si appellans redeat in illis casibus ad iudicem à quo non censetur renuntiare appellationi, de quibus casibus, seu multis eorum scripti supra q. 3. num. 20. & seqq. vers. limita primo.

Et hæc sufficiant circa primam exemplificationem, postquam supra nu. 14.

- 68 Exemplificatio secundo eandem quintam, extensiuem, postquam supra 2 num. 12. quando appellans post interpositam appellationem accipit terminum ad sciendum id, quod erat in sententia pronuntiatus, ut solueret, quia hoc ipso censetur appellationem deserere, & sententia acquiescere, Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 423. col. 9. fol. 517. & differt iste casus ab eo, de quo ego supra test. 3. sub num. 28. vers. pone primo. quia in eo renuntiat appellationi intus.

- 69 Exemplificatio tertio, quando condemnatus non appellat infra legitimam temporis, quia tunc dicitur tacite renuntiasse facultati appellandi, Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. de inno. appell. pend. ampl. 2. princip. num. 16. tom. 5. fol. 352. & dictum confirmat sententia, Papien. in præd. in form. appell. à sent. diffin. in glos. coram vobis. sub nu. 3. vers. queritur quoniam modis. fol. 404. & ideo sententia transit in rem iudicatam, cap. 15. quoad consultationem. & ibi coarctantur Canonistæ de sens. & re iudic. de Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 214. in fine, fol. 488. & communiter omnes in diuersis locis sine difficultate adducunt, quæ scripti supra q. 12. nn. 81. 93. & 103.

- 70 Exemplificatio quarto, quando appellans nō petit apostolos, seu non redit pro eis, seu omittit expedire commissionem appellationis, seu eam prosequi, & finire, quia quoties permittit, labi tempus, seu tempus appellationum, & causa efficitur deserta, dicitur ta-

cū renuntiasse appellationi, ut patet ex his, quæ scribunt Rebuff. tract. de appell. art. 15. glos. 1. nu. 12. & seq. vers. idem si appellans. iuncto num. 7. tom. 3. fol. 517. Mandos. tract. de commiss. in commiss. 18. protogat. fatal. in verbo. labi coningat. fol. 105. & Ruginel. tract. de appell. 5. 9. glos. 1. cap. 1. num. 15. & seqq. vers. tacite appellatio. fol. 242. de quibus singulis speciebus tacite renuntiationis, & defectionis scripti supra q. 13. 14. & 15.

- 71 Extende hanc exemplificationem, ut habeat locum etiam in procuratore, quia licet procurator non possit expresse renuntiare appellationi, testibus Bal. Franch. & alijs, quos tetuli, & sequor sum infra num. 85. vers. sub infra. 1. tamen potest tacite renuntiare, non prosequendo appellationem, Franch. in cap. 8. ex ratione. num. 40. vers. eita. quæ tum impedimentum, & punctualiter sub num. 42. & Card. Alex. num. 18. vers. & ex prædictis. de appell. idem Franch. in cap. 64. nicolao. q. 7. num. 13. cod. tit. de appell. & quod possit tacite renuntiare appellationi, permittendo, labi tempus, scribit Vrsil. in annot. ad Affl. de test. 78. in causa firmati. nu. 9. in fine, & quod possit tacite renuntiare appellationi, puta non appellando infra decem dies, vel petiendo causam desertari, scribit idem Franch. in cap. 70. interposita. 5. ille denique. q. 6. num. 9. de appell. & faciunt, quæ scripti supra q. 12. nu. 121.

- 72 Exemplificatio quinto, quando quis expresse approbat sententiam, tunc enim confirmat sententiam, Papien. in præd. in form. appell. à sent. diffin. in glos. coram vobis. nu. 3. vers. queritur quot modis. fol. 404. si confirmat ergo renuntiat appellationi.

- 73 Exemplificatio sexto, quando quis promittit parere sententia, seu mandari iudicis, quia tunc dicitur tacite renuntiare appellationi, ut ex Lancel. & Ruginel. tetuli infra limite. 1. 2. princip. rest. 1. ann. 1. t. [q. 9 hac obligatio, seu promissio fit de iure valida, refert, & sequitur Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. & inno. appell. pend. in præf. nu. 21. tom. 5. fol. 347.

Contra hanc exemplificationem; quod enim istocasin non censetur renuntiare appellationi, probat text. in L. penult. cum apud ff. iud. solu. ubi responsum est, quod licet defensor rei stipulatione caueret de soluendo iudicatum, tamen, inquit Inreconsultus, stipulatio non est commissio eo, quia à sententia appellatum sit: & ita contra istam

exem-

exemplificationem sententia Balio l. 41. tale pactum §. qui pronocavit. sub num. 10. vers. quasi it gloff. de pact. fol. 140. dices, quod licet quis promissit du stando iuri, & iudicatum soluendo, tamen hæc promissio ineligitur, si bona fide fuerit pronuntiatum, secus si dolo malo, vel lura culpa, ideoque non obstante promissione, poterit appellare, Ita in eod. §. qui pronocavit. sub num. 7. dicens, quod illi promissio habet iuramentum condictionem, quod soluet iudicatum, nisi appellaverit, Et tunc in cap. 10. ad hęc. num. 4. & seqq. vers. quanto tene menti, de appell. dices, quod licet partes promissit cum iuramento stare, & parere sententiæ iudicis, tamen possunt, non obstante tali promissione, & obligatione, appellare, & idem, si promissit solvum iudicatum, scribit num. 6. iuris in cap. 70. interpositu. §. illi denique. num. 3. q. 2. de appell. dicens, quod licet pars, vel partes cum iuramento promiserint stare sententiæ ferendæ, & mandato ipsius iudicis, tamen non censetur renuntiatum iuri appellandi, Nicel. tract. de concord. gloff. concord. 6. fallen. 101. sub num. 142. item. 18. fol. 197. ibi. modera non procedere. dicens, quod promissus simpliciter solvere iudicatum, seu sub pena habere ratum, & solvere, vel stare sententiæ ferendæ secundum consilium sapientis, non dicitur renuntiare appellationi, Soc. conf. 24. visis ac diligenter. sub num. 3. ibi. ut partes non dant certam formam. lib. 1. & in hac ampliationem videtur iussisse Pac. Scal. tract. de consil. sapient. lib. 4. cup. 19. ibi. sed ego ut acquiescam. tom. 3. par. 1. fol. 350. & clarè in hanc iussit, quando quis convenit, ut iudex sequi debeat consilium qualescunque sit.

Contra hanc ampliationem, loquendo in consilio sapientis, reuertit Bul. Franch. Alex. Fely. Catald. & Nicel. quos retuli infra limit. 1. 2. num. 11.

netæ secundum Bal. ubi supra, dicitur evanescente utriusque promissione, & cum evanescat promissio, evanescit etiam pena, & obligatio in forma Camere, quæ sunt accessoria: & quod appellans non incidat in penam, quamvis promissis solvere iudicatum sub certa pena, scribit Franch. d. cap. ad hęc. sub nu. 6. de appell.

74 Confirmatur hæc opinio contra exemplificationem, quia si compromittens promissit, & iuravit stare mandato arbitratoris, tamen arbitramentum ad hæc potest reduci ad arbitrium boni viri, quasi in promissione inest hæc conditio, si equè fuerit arbitratus, Spec. tit. de arb. & arbit. §. 1. arbitri est. sub nu. 4. vers. sed pone. lib. 1. & quod promissio etiam iurata de stando arbitrio alicuius intelligatur, si iussit arbitratus fuisse, & cruci, & sequutus sum ex M. Ant. Bueri. lib. præced. cap. 2. num. 368. vult confirmari, & faciunt, quæ dixi dicto. cap. 2. sub num. 362. 364. & seqq.

75 Revertitur hac opinione contra exemplificationem.

Amplia eandem opinionem, ut procedat etiam si quis promissit stare sententiæ iudicis, qualescunque erit sententia, quia adhuc poterit appellare secundum ea, quæ refert, & sequitur Soc. conf. 24. visis ac diligenter. sub num. 3. ibi. ut partes non dant certam formam. lib. 1. & in hac ampliationem videtur iussisse Pac. Scal. tract. de consil. sapient. lib. 4. cup. 19. ibi. sed ego ut acquiescam. tom. 3. par. 1. fol. 350. & clarè in hanc iussit, quando quis convenit, ut iudex sequi debeat consilium qualescunque sit.

Contra hanc ampliationem, loquendo in consilio sapientis, reuertit Bul. Franch. Alex. Fely. Catald. & Nicel. quos retuli infra limit. 1. 2. num. 11.

76 Restringe eandem opinionem, ut non procedat, quando pars, seu partes promissit stare sententiæ, iam lata, quia tunc videretur eam emologare, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. q. 2. num. 3. in fine, de appell.

77 Nota obiter circa istam exemplificationem, in qua locutus sum de promissione, standi & parere iudicis, quod si dicitur, qui accessit huic promissioni, statim, lata sententia, & interposita appellatione, est liberatus à siducatione, & amplius non tenetur, quia per appellationem sublata est

... vis

vis sententię, cui fideiussor stare promiserat, Franch. in cap. 30. ad hęc. num. 2. de appell. & de coronam. \* opinione restantur Paris. cons. peoult. 171. bannz. num. 30. lib. 4. Boer. decif. 315. & quoad secundam. sub nom. t. Clar. lib. 5. recept. sentent. §. fin. q. 46. vers. si tamen cautus, & Gabr. in concl. lib. 3. tit. de fideiuss. concl. 4. ampl. 1. sub num. 2. & quod appellatio muret omnes cautiones, & novas cautiones iudiciales requirat, quia cautio de iudicio sibi finitur in prima instantia, scribunt Card. Alex. in rubr. nu. 81. effec. 11. de appell. & Rebuff. tract. de appell. art. ult. gl. vna. nu. 45. & 46. to. 3. fol. 538. & q. cauto de iudicio soluendo, murato iudice, quo gubernante, sit praestita, perimatur, vide Paul. de Cast. in l. 2. nu. 10. C. de iureiur. prop. calum. & q. muratio iudicis faciat hęc cautiones expirare, scribit Vrsin. in annot. ad Affl. decif. 181. quia regia. num. 4. & 5. & ideo caute Gubernatores solent in isto officio citare omnes fideiussores, qui fideiussurunt de non offendendo, & qui aliter fideiussurunt pro inquisitis, & magis caute faciunt, qui in stipulatione fideiussionis apponit faciunt clausulam, quod fideiussor promittit stare, & soluere quamcumque condemnationem, quę fieret contra eius principalem etiam in causa appellationis, vt aduertunt Boer. & Clar. in locis supra proxime citatis, & latius Ang. tract. de malef. in verbo. pro quibus & quolibet eorum &c. num. 2. & sub num. 4. ibi. idem si esset fideiussor.

Contra hoc notabile, communemq. opin. quod enim cautio de stando iuri, & iudicatum soluendo duree post latam sententiam in alijs instantijs, tenetur alij, quibus magis adharet Rota, vt testatur Cef. de Giraff. decif. 142. alioq. 2. placuit dominis. sub num. 7. vers. Gramca. & num. 8. de loc. & conduc. fol. 107.

Reteneo notabili.

Ex corde, vt non solum fideiussores de iudicio sibi liberentur post latam sententiam, sed etiam post petemptam instantiam, vide supra q. 15. num. 358.

- 78 Declara primo idem notabile esse verum, quando appellat stipulator, quia tunc censentur liberati fideiussores, ne teneantur in causa appellationis, Gul. de Cun. quem refert, & sequitur Bal. in l. 1. iulianus. col. 3. nu. 2. vers. secundo queritur. ff. qui far. cog.

Secus si appellat promissor, quia tunc eius

fideiussor tenetur etiam in causa appellationis; esset enim absurdum, quod is per suam appellacionem posset liberare fideiussores, Bal. vbi supra, dicens hanc opinionem esse neutrum equam, & ex eo refert, & sequitur Boer. d. decif. 315. sub num. 1. dicens, quod si reus condemnatus appellat, & iudex ad quem confirmat, ista secunda sententia videtur eadem cum prima, & ideo tenetur fideiussor illi parere, ne alias sit in potestate rei libertatis, se & suos fideiussores p. simplicem interpositionem appellationis, & ita tesseret fuisse iudicatum.

- 79 Subdeclara secundum membrum huius declarationis, vt procedat quando iudex appellationis simpliciter confirmat primam sententiam, quia tunc fideiussor tenetur, ex quo est eadem cum prima, secus si iudex appellationis dinuat, vel addat, quia tunc non esset eadem cum prima, Bal. vbi supra, & August. ad Ang. tract. de malef. in verbo. pro quibus & quolibet eorum &c. num. 3.

Ego censeo istam subdeclarationem esse veram quoad illud, quod iudex appellationis adderet, quia fideiussor ad illud non tenetur, secus quoad illud, in quo remaneret conformis cum prima finitum est cogita.

- 80 Declara secundo, vt procedat, quando fuit expressum nomen proprium iudicis, cuius sententię promissum stare, secus si non sit expressum nomen iudicis, quia tunc fideiussor tenetur etiam in causa appellationis, vt ex Marr. Sili. refert, & sequitur Boer. d. decif. 315. sub num. 1. & Gabr. d. concl. 4. sub num. 3. vers. contrarium.

Contra hanc declarationem; quod enim fideiussor sit liberatus etiam si non fuerit expressum nomen iudicis; adducit, & videtur firmare August. ad Ang. in d. verbo. pro quibus & quolibet eorum, & sub num. 2.

Non recedo a declaratione.

- 81 Declara tertio confirmando etiam procedentem declarationem, vt non procedat, quando fideiussor promittit parere mandatis ecclesię, quia tunc tenetur etiam in causa appellationis ad differentiam eius, qui fideiussor parere mandatis iudicis absolventis, Franch. in cap. 20. ad hęc. num. 2. de appell. quare si fideiussor promittat parere Curie, & non censo iudici, tenebitur etiam in causa appellationis.

Contra hanc declarationem tenet Ang. in d. verbo. pro quibus & quolibet eorum, sub num. 4. dicens, quod si fideiussor promittit sta-



fi stare, parere, & obedire mandatis Curie,  
& dicti iudicis, liberat ut per sententiam.

Non cecedo à declaratione.

- 83 Declara quarto, ut non procedat quando  
fideiussor promissus de stado iuri, & iudiciu  
soluendo, ut communiter recipi solent fidei-  
iussiones: & moueor, quia iudicatum  
proprie dicitur, quando à sententia appellat  
non potest, quia transiit in rem iudicatam,  
Gemin. cap. 7. non solus. nu. 11. & Franch. nu.  
9. vers. in ead. gl. de appell. in 6. & conse-  
quenter isto casu fideiussor tenetur in qua-  
cunque instantia casu erit res iudicata, quia  
promissus soluere iudicatum, & res iudicata,  
scu iudicatum non dicitur nisi sententia fue-  
rit per alias confirmes in numero sufficien-  
ti, ut per defectu confirmationis, & sic ex  
propria significatione vocabuli, sub quo  
concepta est fideiussio, tenetur fideiussor in qua-  
cunque instantia res iudicata.

Reliqua, pertinentia ad istud notabile,  
videtur apud Ang. in d. verbo. pro quibus,  
& Gibr. d. concl. 4.

- 84 Exemplifica septimo, quando appellans,  
pendens sua appellacione, innouat in pre-  
iudicium sui aduersarii, quia tunc censetur  
sue appellacioni renuntiasse, Franch. in  
cap. 42. an sit. num. 1. vers. secunda regula.  
de appell. quare si appellans, pendens ap-  
pellacione, spoliatus appellatum, censetur re-  
nuntiasse appellacioni, ex quo sumitur ap-  
pellacioni non de iure, Maran. in suo specul.  
poc. 6. act. 2. principi. in verbo. & quando-  
que appellatus. num. 422. cas. 8. fol. 5 c7.  
& Miliag. in sing. obseru. cen. 2. obseru. 50.  
quando, addo, quare scripti supra q. 5. nu. 75.  
limit. 1.

Reassumendo extensiones, omittas supra,  
num. 12.

- 84 EXTENDE VI. eadem secundum limita-  
tionem, ut renuntians appellacioni non solum ces-  
setur renuntiare appellacioni, & ideo am-  
plius non possit appellare, seu prosecui, sed  
neque possit adhzere nullitati, inclusa in  
appellacione, quia renouans appellacionem  
censetur renuntiasse etiam nullitati, quare  
stat accessorie ad appellacionem, non ta-  
men nullitati, quare non stat accessorie, vide  
infra num. 125. sublimit. 5. ubi sufficiemter  
prosequitur sum materiam huius exten-  
sionis.

- 85 SVBLIMITA L. hanc eandem secun-  
dam limitationem, ut non procedat,  
quando renuntians procurator, quia tunc

principalis poteris appellare, non obstante,  
quod procurator renuntiauerit appellacioni;  
quod enim procurator non possit expres-  
se renuntiare appellacioni, scribunt Bal. in  
l. fin. S. ultimo, nu. 7. vers. sed nunquid pro-  
curator. C. de tempor. appell. Franch. in  
cap. 8. ex ratione. num. 42. ibi. licet enim  
procurator & Caid. Alex. num. 18. vers. &  
ex prædictis de appell. idem Franch. in cap.  
64. nicolo. q. 7. sub num. 13. & cap. 70. in-  
terposita. S. ille denique. q. 6. num. 9. eod.  
tit. de appell. Visil. in anno. ad Aff. decif.  
78. in causa firmam. sub nu. 9. & quod pro-  
curator non possit præiudicare domino, re-  
nuntians appellacioni, scribit Cassad. de-  
cif. 3. sæpe contingit. sub num. 2. de telecrip.  
referens ex Felyn. quod Rota concorditer  
tenuit, quod consensus procuratoris non suf-  
ficiat, quando Papa committit causam, ap-  
pellacione remota, dummodo accedat consen-  
sus partium, Mohed. decif. 3. alias 89. contra  
capitulum. sub num. 5. & 2. de appell.  
Caputaq. decif. 9. appellacioni licet. nu. 2.  
pac. 1. Bredero d. tract. de appell. par. 1. tit. 11.  
col. 30. in verbo. procurator sub littera B. &  
Ruginel. tract. de appell. S. 9. gl. 1. cap. 1. nu.  
13. vers. syndicus. fol. 242.

- 86 Extende primo hanc sublimitationem, ut  
procedat etiam quoad appellacionem inter-  
positam per ipsummet procuratorem, quia  
nec istic potest expressè renuntiare, Franch.  
in loco supra proxime citato, & quod non  
possit renuntiare sine speciali mandato, scri-  
bit idem Mohed. d. decif. 3. alias 89. contra  
capitulum. versus finem de appell.

- 87 Extende secundo, ut procedat, et si pro-  
curator esset effectus dominus liti, quia ad-  
huc non possit expressè censurare, Franch.  
in cap. 70. interposita. S. ille denique. q. 6.  
sub num. 9. de appell.

- 88 Extende tercio, ut habeat locum etiam in  
syndico, quia is non potest renuntiare ex-  
pressè appellacioni, quia est donator, Rugin.  
d. cap. 1. num. 3. vers. syndicus.

- 89 Extende quarto, ut habeat locum etiam  
in prelati ecclesiarum, qui tenent medium  
inter simplici procuratore, & domino. Bal.  
in l. fin. S. ultimo. sub nu. 7. vers. sed nunquid  
procurator. C. de tempor. appell. quem ces-  
fert, & sequitur Franch. in d. cap. 8. ex ratio-  
ne. sub num. 42. & in cap. 70. interposita.  
S. ille denique. quæst. 6. num. 9. de appell.

- 90 Restat hanc sublimitationem, ut non  
sit vera sequentibus quatuor casibus.

Primus

Primus casus est, quando procurator habet mandatum speciale ad renunciandum, ut sentit Card. Alex. ubi supra, dum ait, quod procurator non potest expresse renunciare appellatori, quia procurator non habet potestatem donandi, nisi sit expresse mandata: & iste casus non habet difficultatem.

Secundus casus est, quando procurator, habens mandatum cum libera, consentit, ut Signatura iusticie committat causam cum clausula (appellatione remota) prout sepe solent consentire procuratores in Rom. Curia, & maxime procedit iste casus, quando res est dubia, an praefata clausula sit furora favorabilis, vel noxia, & procedit etiam, quando principalis causa commissa, compacta, vel scienter eam agi passus fuit per ea, quae refert, & sequitur Marchef. tract. de commiss. par. t. de commiss. cum claus. appell. rem. cap. 1. num. 8. & 9. in fine, fol. 99. in secunda impressi. ne, ubi tractatur, quod videtur verior opinio, & in prima impressione par. 2. de commiss. appell. cap. 5. sub nu. 41. fol. 95.

Tertius casus est, quando tacite renuntiat appellationi, omittendo appellare, quia isto casu praesudicat domino, & potest sit tacite renunciare, ut retuli, & sequitur sum supra num. 69. 70. & 71.

Quartus casus est, quando procurator vult renunciare appellationi ex noua, & magna causa, quae causa sit talis, quod verisimiliter dominus renunciaret, quia isto casu procurator potest renunciare appellationi, Card. Alex. in cap. 8. ex ratione. sub nu. t. 8. vers. & ex praedictis. de appellat. & quod renuntiatio appellationis, facta per procuratorem ex iusta causa, valcat, refert, & sequitur Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. q. 6. nu. 9. in fine, de appell.

91. SVBLIMITA II. ut non procedat in causis criminalibus, quia in eis non potest renunciare appellationi, Bal. in l. fin. §. vltimo num. 5. vers. opponitur quod non possit renunciare. C. de tempor. appel. Franch. in cap. 61. cum specialis §. porro. sub nu. 6. vers. ex praedictis. de appell. Guid. Pap. tract. de appell. q. 120. sub nu. 85. tom. 5. fol. 61. Rebuff. tract. de appell. art. 1. §. gloss. 2. num. 25. tom. 3. fol. 518. & de commun. opin. testatur Prosop. Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. ampl. 9. num. 20. & quod non possit expresse renunciare, scribunt Affl. decil. 78. in causa fermani. num. 3. & Ruginel. tract. de appell.

§. 9. gloss. t. cap. 1. num. 14. vers. in criminalibus. & quod neque expresse, neque tacite possit renunciare, refert, & sequitur Lancel. tract. de arre. par. 2. cap. 1. 2. ampl. 2. princ. num. 8. fol. 35 t. quare licet condemnatus ad mortem festinaret mori, & ideo nollet appellationem interponitamen potest interponi, & super sedebatur in executione, Guid. Pap. tract. de appell. q. t. 9. nu. 82. in fine.

92. Extende hanc sublimitationem, ut procedat siue agatur de morte naturali, siue de morte civili, siue de membri abscissione, Guid. Pap. d. num. 85. & quod non possit renunciare appellationi in causis status, scribit Bal. in d. §. vltimo, sub nu. 5.

93. Restringe primo eandem sublimitationem, ut non procedat, quando delinquent esset notorius, vel esset confessus, & convictus, vel rater convictus, quod delictum non posset negare, quia posset his casibus renunciare appellationi, Farin. d. q. 1. 01. nu. 22.

Restringe secundo, ut non procedat in renuntiatione tacita, quae inducitur ex desertione appellationis, non appellando, seu non proseguendo infra legitima tempora iuxta ea, quae scripsi supra nu. 69. & 70. quia cum etiam in causis criminalibus debeat appellari infra legitima tempora, ut innuit text. in l. 7. addictos. in fine, & ibi Gloss. C. de episc. aod. quod scripsi etiam supra q. 1. 2. nu. 141. in fine, & in eis locum habeant statuta, ut scripsi supra q. 15. nu. 5. & error est, quod potest tacite renunciare appellationi in causis criminalibus, quod clare scripsit Franch. in loco iusta proxime citato.

Quicquid in conarium scripserit inauduerunt Lancel. à nobis relatus supra sub nu. 91.

Confirmatur haec restrictio, quia procurator appellationi non potest renunciare expresse, & tamen potest renunciare tacite, ut dixi supra nu. 85. & 71.

94. SVBLIMITA III. ut non procedat in causis matrimonialibus, vel in causis status, quia in istis non valet pactum, siue renuntiatio: intellige expresse, quia tacite potest renunciare, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. in fine, num. 23. de appell.

95. SVBLIMITA IV. ut non procedat quoad praesudicium tertii, quia licet appellans possit liberè, & quandoque renunciare appellationi, etiam inuito appellato, & quocunque alio, tamen illa renuntiatio tenet, & operatur quoad commodum, quod appellans

lans potuisset consequi ex illa appellatione, sed non quoad commodum & utile, quod ex illa potest consequi eius adversarius, quia non potest appellari, renuntiando appellationi, praeiudicare iuri, quod eius adversarius acquisivit, mediante illa appellatione, *Bu. in l. 18. si quis libellos. num. 1. C. de appell. & consult. quem referant, & sequuntur Fich. in cap. 70. interposita. §. ille denique. q. 8. sub num. 12. & Card. Alex. sub num. 7. fallen. 7. de appell. & quod appellans non possit renuntiare appellationi in praeiudicium adversarii, scribit Papien. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in glos. occasione cuiusdam. in fine, sub num. 4. fol. 408. & quod in hoc differat causa principalis à causa appellationis, quod in causa principali, oblato libello, potest actor renuntiare liti, inuito reo, sed, interposita appellatione, non licet, parte innita, appellationi renuntiare, scribit idem Papien. ubi supra, in glos. eam vobis. sub num. 8. fol. 404. & quod *Le gosse* teneat, quod appellans possit renuntiare ad sui commodum, sed non ad incommodum appellati, scribit *Am. de Burr. in d. §. ille denique. sub num. 2. & hoc sublimitario tenetur communiter* \* ab omnibus, vt testatur *Fely. in cap. 12. ex parte. §. il secundo num. 5. de rescript. nemo enim potest mutare consilium suum in alterius iniuriam. l. 76. nemo potest. ff. de reg. iur. & cap. 33. mutare consilium. eod. in 6.**

Ratio est aperta, quia appellatio efficitur communis, vt retuli, & sequutus sum supra quæst. 14. num. 47. vers. extend. ideoque appellatus potest exercere illam appellationem, sicut appellans, & petere sententiam, in melius reformari in sui favorem, l. 37. ampliore. & ibi *Bar. Bal. & Salye. C. de appell. & consult. & quod iudex appellationis possit reformare sententiam etiam in favorem eius, qui non appellavit, scribit *Rol. à Vall. conf. 41. primo quidem. sub num. 42. lib. 1. sed in re communi non potest unus solus disponere, nisi respectu suæ partis, ergo appellatus non potest renuntiare, nisi quoad suum commodum.**

Et quod appellatus non possit renuntiare appellationi in praeiudicium eius, qui ei adhaerit pro suo interesse, & sic in praeiudicium tertii pro suo interesse prosequens, & aliorum adhaerentium, scribit *Franch. in cap. 73. vna sententia. num. 4. de appell.*

Ex quod non possit renuntiare suæ appellationi, vel quid simile facere in praeiudicium

litis consortis, qui non appellavit, scribit *Aret. in l. 4. ab excoore. §. alio condemnatio. not. vlt. num. 6. ff. de appell. & relat.*

- 96 Et quod, si unus ex plurius condemnatis appellante, & alijs scientibus, & iacentibus, elapsis decem diebus, componit se cum eius adversario, talis compositio tanquam personalis non noceat alijs post se quodrum per illam appellationem, & ideo possint prosequi appellationem, scribit *Spec. tit. de appell. §. 1. quis possit. num. 12. vers. sed quid si ille. lib. 2. fol. 184. & ibi Addition. in littera D. in verbo. si iudex. Franch. in d. cap. 73. vna sententia. num. 3. vers. sed quartum primo. de appell. & quod etiam tertius possit pro interesse suo prosequi appellationem interpositam per eum principalem, aliter pro se non appellando, imò etiam si tens principalis transigeret cum actore, potest nihilominus iste tertius prosequi quoad suum, scribit *Abb. in cap. 17. cum super. nu. 27. vers. quæro non quid tertius. de sent. & re iud. & quod tertius possit prosequi appellationem, licet condemnatus se concordavit cum actore, scribit *Achil. Persua. tract. de adeptis. poss. num. 339. vers. quæ conclusio. tom. 3. par. 2. fol. 269.***

- 97 Aduert, quod *Abb. Franch. & alij in d. §. ille denique*, vt declarent hanc sublimitationem: excogitant varias distinctiones, & intelligentias inter appellationem à distincta, & appellationem ab interlocutoria: & inter renuntiationem, quæ fit, re integra, & renuntiationem, quæ fit, re non integra: quas distinctiones, quia post adhibitam circa illas matrem examinationem, & eperij quod habent in se aliquam terminorum æquivocationem, & longam discussionem, omittam, & alio, vt spero, clariori ordine explicabo, prosequendo tamen omnia membra eorum distinctionum, & singulas fallentias, & casus.

Declina primo igitur qui sint hi casus, in quibus venit interesse appellati, seu alterius, & ideo non potest appellans renuntiare appellationi in praeiudicium iuris, quod appellatus, vel alius acquisivit ex appellatione ipsius appellantis.

- 98 Primus casus est, quando victus appellat à sententia, contra se lata in negotio principali, & deinde, lapsis decem diebus, ledaro animo, & melius cogitans, deliberat renuntiare appellationi eo, quia in sententia fuit omissa condemnatio expensarum, à qua

Ccc omisa

omissa condemnatione expensarum potuisset victor appellare, nisi iam appellasset victus: & in hoc casu concludo, quod appellans non potest renuntiare appellacioni in praiudiciu appellati, quare appellatus potest, non obstante dicta renuntiatione, prosequi appellacionem quoad expensas. ac si applicet appellasset, vt ex Spec. Abb. Felyn. & alijs retuli, & sequutus sum infra limit. 21. extel. 2. num. 7. & ratio est euidens, quia lex eo ipso, quod appellauit victus, prohibet victorem, ne possit appellare, quia sufficit appellatio vnus pro vtroque, ne ex superfluis appellacionibus fiat iniuria iudici a quo, vt ex Spec. Rot. & alijs retuli, & sequutus sum d. limit. 21. num. 2. quare, si lapsa decendio posset appellans renuntiare appellacioni ita vt appellatus propter illam renuntiationem non posset prosequi appellacionem quoad omniam condemnationem expensarum, appellatus remaneret deceptus, vt ex Ioan. Andr. Ant. de Butr. & Felyn. retuli, & sequutus sum d. limit. 21. num. 8. verū ratio melior.

De materia huius primi casus latè scripti d. limit. 21. videas libi.

- 99 Secundus casus est, quando vnus ex litigatoribus appellat simpliciter à sententia, & eaque sententia in aliqua parte est contra appellantem, & in aliqua parte est contra appellatum: & isto etiam casu concludo, quod appellans non potest in praiudiciu appellati renuntiare appellacioni, quam interposuit, etiam si renūcet reuocata, videlicet, antequam ipse appellans inchoauit prosequi appellacionem; quare appellatus poterit appellacionem prosequi quoquomodo sententia ipsam læserit; siue quia sententia non condemnauerit appellantem ad integram quantitatem, seu ad totum illud, quod appellatus petierat, siue è rostra; quia sententia non absoluerit appellatum in omnibus per ea, quæ scribit Bar. in l. 28. si quis libellos, sub num. 2. C. de appell. & consult. quem refertur, & sequuntur Card. Alex. in cap. 70. interposita. S. ille denique, sub num. 7. fallen. 7. de appell. & Felyn. in cap. 2. ex parte. il secundo num. 5. de test. pt. dum scribit, quod ille, contra quem est interposita appellatio, potest ea appellacione vti, vt rescindatur sententia, si in aliquo eam læsit, & Papien. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gl. coram vobis. sub num. 8. fol. 404. dicens, quod is, qui obtinuit

potest prosequi appellacionem, cui renuntiauerit ille, qui eam interposuit, admodum appellatum sit simpliciter, non distinctis, neque determinatis capitulis.

Cōprobatur iste casus, quia in simili dicimus, quod is, cui est concessa dilatio, non potest illi renuntiare in praiudiciu alterius partis, quæ propterea poterit vti eadē dilacione, non obstante, quod pars illi renuntiauerit, testibus Spec. Bal. & Dec. quos retuli, & sequutus sum lib. puered. cap. 3. num. 21. etiam si res esset integra (rrundū Bal. quem citauit eod. cap. 3. num. 218).

Contra istum casum, quod enim appellans à sententia, quæ nocet appellato aliter, quam propter omniam condemnationem expensarum, possit renuntiare appellacioni in praiudiciu appellati ita, quod non possit appellatus prosequi appellacionem, quoad illam partem, in qua sententia est sibi nocua; tenet Io. Andr. in addit. ad Specul. tit. de app. §. in quibus. nu. 24. in verbo. in fine. in fine additionis lib. 2. fol. 168. di. rens, quod in casu, quem ponit Spec. eod. tit. de appell. §. 1. num. 13. verū sed. pone. fol. 184. praiudicat renuntiaatio, quia poterat appellare ab illa parte, in qua succubnerat: vnde, inquit, sibi imputet, si non appellauit, & casus, quem ponit Spec. est iste, (ego peto ab adversario rem mi, iudex condemnat eum, in quinquaginta, & absoluit in alijs quinquaginta; ille appellat, & non ego, quantur quid iuris) dic. inquit Spec. quod, si ex eadē causa petij centum, potero coram iudice appellacionis petre integrè centū. & ex Ioan. Andr. referunt; & videntur sequuti Ant. de Butr. in d. S. ille denique, sub nu. 4. & Abb. num. 4. in fine, & num. 5. & 6. & hoc idem sentit idem Io. Andr. in addit. ad Spec. d. num. 13. verū sed. pone. in verbo. ampliore. di. rens, quod in relato casu ex Spec. ego possum coram iudice appellacionis petre integrè centum, si appellans prosequitur; & sic, vt vides, Io. Andr. sentit, quod renuntiaatio praiudicat appellati, quia admittit, vt is iudicet an possit petere integrè centum, quando appellans prosequitur appellacionem: ergo, si appellans non prosequitur, appellatus non potest.

Pro resolutione huius secundi casus sunt adhibenda duæ inspectiones.

Prima inspectio est; quando sententia continet vnicum negotium, seu vnam capitulum, aut plura capitula connexa, & appellans

pellans vult renuntiare, & certiorare appellatum de renuntiatione ante lapsos decem dies ad appellandum, ita quod appellatus est in tempore ad appellandum: & in hac inspectione concludo, quod appellans potest renuntiare, inuito appellato, & in eius præiudicium; & ratio est, quia appellatus est in tempore ad appellandum, & sic potest reprobare præiudicium, & cessare deceptio legis, quam consideravi in precedenti caso, vbi concordando opiniones, scribunt Franch. & Card. Alex. infra citati.

Secus est, si velis renuntiare post lapsos decem dies, quia tunc non potest renuntiare in præiudicium appellati: & ita distinguendo consideravi Inol. quem concordando controuersiam opinionum in isto secundo caso referunt, & sequuntur Franch. in d. 5. Ille denique, quæst. 8. sub num. 12. versus finem, & Card. Alex. sub num. 7. fellum. 7. in fine; & in ista inspectione quando sententia continet vnicum capitulum, seu plura connexa, & appellans vult renuntiare post lapsos decem dies procedit comprobatio, in qua infra limit. 21. num. 6. ex Bal. Franch. Dec. & Rugiel. reuult, & sequitur sum., quod appellatus non potest appellare, quia hæc secunda appellatio esset superflua, loquendo in casu, quem ex Specul. reuult num. præced.

Ratio in ista inspectione est illa, nempe, quia reuult, & sequitur sum supra in primo casu videlicet quia appellatus remaneret deceptus sub prohibitione legis: nam, quod in connexis appellatio vniu. deuoluat totum negotium, reuult, & sequitur sum d. limit. 21. vers. contra hanc. nu. 25. & quod ideo efficiatur communis, reuult, & sequitur sum supra quæst. 14. om. 47. vel c. ex code. & d. limit. 21. sub num. 30. vers. casus primus. & facit, quod dixi supra limit. 1. num. 50. & quod appellans non possit limitare appellare potest ex his, quæ dixi d. limit. 21. sub num. 15.

100 Secunda inspectio est: quando sententia continet plura capitula separata, & appellans appellauit simpliciter, & vult renuntiare appellatori, & consideramus præiudicium contentorum in dicta sententia: & in hac inspectione breuiter trahimus difficultates, quia tot capita, tot sententia, & ideo utraque pars potest appellare à nouis contentis in dicta sententia, & consequenter qui non appellat sibi imponit: tamen concludo prius

ius idem, quod in precedenti inspectione, quia illa simplex appellatio refertur ad omnia & capitula quantumuis separata, ideoque deuoluit totum negotium, vbi reuult, & sequitur sum infra limit. ar. num. 12. ex cens. 9. & consequenter appellatus superius in responsetur secundum appellacionem, quia iam prima appellatio partis aduersæ deuoluit totum negotium.

Secus est si appellans appellauerit in parte, & partibus, quia tunc potest renuntiare, & renuntiendo, appellatus non potest profiteri appellacionem, nisi in ea parte, & partibus, seu capitulis, a quibus fuit appellatum, & non in alijs a quibus non fuit appellatum. Papient. in præd. in form. appell. à sent. diffin. in gl. coram vobis. sub nu. 8. fol. 404. in fine, & in eis ratione expensarum, vt dixi supra num. 98. sed non quod ad alia, quia illa appellatio non deuoluit, nisi in favorem appellantis, & propterea appellans potest renuntiare illi appellacioni, inuito appellato, Franch. in d. cap. 70. Interposita. 5. ille denique, quæst. 8. num. 13. vers. omnia tamen, de appell.

Ratio est eadem, quia isto casu poterat etiam appellatus appellare à capitulis nocuius, quare si non appellauit, sententia quoad illa capitula transiit in rem iudicatam, vt reuult, & sequitur sum infra limit. 21. om. 19. vers. sublimita tertio.

101 Tertius casus est, quando res non est integra, & ideo appellatio est facta communis appellanti, & appellato, quia tunc appellans non potest renuntiare appellacioni in præiudicium appellati, Abb. in cap. 70. interposita. 5. ille denique, nos. 3. om. 2. de appell. & quod, se non integra, appellans non possit renuntiare appellacioni suæ à diffinitiva, in ob. appellato, scribit ibidem. Franch. q. 9. num. 14. & comprobatur, quia si non potest renuntiare, res integra, tantum minus potest esse non integra.

Confirmatur iste casus, quia si simili dicimus, quod, concessa diffinitione vni parti, non potest illa pars renuntiare dilationi in præiudicium alterius partis, si res non est integra, restibus Bar. Salyc. & Arret. quos reuult, & sequitur sum lib. præced. cap. 3. nu. 19.

Iste casus mihi non placet ex plurius.

Primo, quia Doctores videntur committere de clarare, rem dictam non integram quando appellans inchoauit vii appellacione, & tamen nos vidimus, quod in primo casu potest

fito supra num. 98. appellans non inchoavit  
vri appellatione, & nihilominus non potest  
renuntiare appellationi, & sic ille sentius  
casus non est casus, quia etiam t. integra  
non potest appellans renuntiare, teste eodem  
Franch. d. 5. ille denique. q. 9. num. 14. aut  
ille terminus (re non integra) non est ido-  
neus terminus in hac materia.

Secundo, quia quando res non est integra,  
adhuc videndum est, an appellatus receperit  
appellationem, quia licet res non sit integra,  
tamen si appellatus impugnauit appellationem,  
potest appellans renuntiare appellationi,  
inuito appellato, vt ietuli, & sequutus  
sum infra a num. t. ult. versus secundus casus. &  
sic ille terminus, seu casus vndique clauditur.

- 102 Tercio, quia ratio quare appellans possit,  
vel non possit renuntiare appellationi, in-  
uito appellato, est illa, quia appellatus non  
habet, vel habet interesse, quia si appellatus  
non parendar inter esse, appellans sine du-  
bio potest renuntiare appellationi, inuito  
appellato, si res sit integra, siue non, quia  
exceptio, tua non interest, repelli appella-  
tum, Fran. b. in d. 5. ille denique. q. 9. sub nu.  
3. 5. vers. aliquando & tertio, & Card. Alex.  
versus finem, sub num. 7. fallen. 10. dicens,  
quod vbiusque dictum est, appellante  
non posse renuntiare appellationi, inuito  
appellato, procedi si appellati interest, vt  
non renuntietur, alias, inquit, si appellati non  
interest, poterit semper renuntiare: vnde ego  
colligo, quod illa ratio, seu potius regula &  
consideratio, an res sit, vel non sit integra,  
est a posteriori, collecta ab ista procedenti,  
& ideo est fallax & non adaequata.

- 103 Quartus casus, seu tertius, confutato iam  
isto adducto, num. preced. est, quando iudex a  
quo detulit appellationem ab interlocutoria,  
& isto casu non potest appellans renuntiare  
appellationi, inuito appellato, in praeiudicium  
iudicis appellationis, ad quem translata est  
tota iurisdicctio quoad illam causam: vnde  
licet appellans renuntiet appellationi, ta-  
men iudex a quo non recuperat iurisdicctio-  
nem, Bar. in l. 28. si quis libellos, num. 3. C.  
de appell. & consili. Abb. in cap. 70. inter-  
posita. 5. ille denique, sub num. 4. vers. primo  
casu, & Card. Alex. versus finem sub num. 7.  
fallen. 10. de appell. & non dissensit ibidem  
Franch. num. 17. vers. aliquando & sexto.

Confirmatur iste casus, quia quando iudex  
a quo detulit, licet iudex ad quem  
pronuntiet male appellatum, & bene iudi-

catum, tamen causa non redit ad iudicem a  
quo, nisi iudex ad quem remittitur causam ad  
eum, & in potestate ipsius est remittere, vel  
non remittere, postquam iudex a quo per-  
delationem appellationis abelicitur a se io-  
tam illam causam, vt scriptum infra limit. 47.  
memb. 3. num. 34.

Contra hanc causam quod enim appellans  
possit renuntiare, & eius consensus solus suf-  
ficiat, dummodo non interfit appellati, scri-  
bit Card. Alex. in cap. 60. cum cessante, sub  
nu. 40. fallen. 6. de appell.

Non recedas a casu; nam, praesupposito  
etiam, quod appellati non interfit, vt loqui-  
tur Card. Alex. tamen deest iurisdicctio & a-  
dest interesse iudicis, ad quem deuoluta est  
causa.

Extende eandem causam, vt procedat etiam  
si accedat consensus appellantis, & appellati,  
quia nihilominus non potest redire ad iudi-  
cem a quo.

Contra istam extensionem tenent Doct.  
& communis opin. quos ietuli & sequutus  
sum infra limit. 47. memb. 1. sub nu. 43. vers.  
contra hanc extensionem.

- 104 Quintus casus est, quando appellatio est  
interposita in causa beneficii, vel alia ma-  
iori causa; quia licet appellans renuntiet  
appellationi, tamen renuntiatio facta, inuito  
appellato, non operatur, vt causa tractetur  
coram iudice a quo, seu in partibus, quia sta-  
tim atque appellatio est interposita, causa  
est deuoluta ad Papam, & sic renuntiatio ap-  
pellationis non praedudat Cuius Papae,  
Franch. in cap. 70. interposita. 5. ille denique  
q. ult. num. 18. de appell.

Sed aduerte, quia non sufficit, appella-  
tionem esse interpositam, sed requiritur etiam,  
appellatio sit praesentata Papae, & tunc  
partes non possunt vltius recedere, Gloss. in  
cap. 10. quamuis. in verbo. partibus. de elect.  
in 6. & satis probatur ex ipso cap. quamuis.  
In fine principij rursus Gloss. ibidem in ver-  
bo. praesentata. & bene faciunt, quae scriptae  
infra limit. 47. memb. 3. nu. 23. & seq. Alias  
si appellatio non sit praesentata Papae, potest  
appellans renuntiare appellationi, etiam in-  
uito appellato, dummodo ei satisfaciatur de  
suo interesse, Gloss. in d. verbo. partibus. qua  
refert, & sequitur Card. Alex. in d. 5. ille do-  
nique, sub nu. 7. fallen. 2. in fine.

- 105 Sextus casus est, quando appellationis cau-  
sa est iam delegata, quia tunc non potest ap-  
pellans renuntiare appellationi, inuito ap-  
pellato

appellari in preiudicium iudicis appellationis, Card. Alex. in d. §. ille denique. sub num. 7. fallens. 3. in fine, & colligitur a contrario sensu ex d. §. ille denique. 3. ad. 3. 1. 1.

Præcipue procedit iste casus quando emanasset citatio coram iudice appellationis, Card. Alex. sub d. nu. 7. fallens. 5.

Confirmatur iste casus, quia ubi iudex ad quem recuperit appellationem, cui desulerit iudex a quo, non potest ad ipsum iudicem à quo amplius recedi etiam de viriisque partibus consensu, Arch. in cap. 5. cum appellationibus. sub num. 3. ibi. sed videatur contra. de appell. in 6.

106 Septimus casus est, quando appellatus receperit appellationem, quia tunc non potest ab ea recedi, nisi de consensu partium, & sic sola renuntiatio appellantis non valet, Card. Alex. in d. cap. 70. interposita. §. ille denique. sub num. 7. fallens. 4. & Franch. q. 7. sub num. 11. ubi sic salutar dictum Bartoli. & q. 9. sub num. 15. verum aliquando de quarto. & verum aliquando de quinto. de appell.

107 Declara secundo qui sint casus, in quibus non venit interesse appellati, & propterea appellans potest renuntiare appellationi, inuito etiam appellato.

Primus casus est, quando appellatio nondum est præsentata superiori, vel non dum est oblatas libellas, vel licet sit præsentata, & admissa appellatio per iudicem appellationis, & oblatas libellas, tamen quia poterit appellans retrahere quandoque ante citationem adversarii, cum ante citationem rescriptum præsentatum non sit commune, & potest retrahi, & lacerari; consequenter isto casu potest appellans renuntiare appellationi, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. q. 7. num. 10. & 11. de appell. & in isto casu potest procedere, quod scribit Abb. cod. §. ille denique. sub num. 4. verum si verò non fuit delatum, & idem Franch. q. 9. num. 14. in fine, dum sunt, quod si res est integra, appellans potest renuntiare, etiam inuito appellato.

Secundus casus est, quando appellatus impugnavit appellationem, & isto casu appellans potest renuntiare appellationi, inuito appellato, tum quia appellatus non potest se iuvare ex eo, quod impugnavit, Abb. in cap. 70. interposita. §. ille denique. sub num. 4. verum si verò res non est integra, Franch. q. 9. num. 15. ibi. aliquando de secundo. & Card. Alex. verus finem sub num. 7. fallens. 10. de

appell. & quod quis non possit. sc. tueri ex actu, quæ impugnavit, latus scriptis lib. præced. cap. 11. num. 470. & seqq. tum quia appellatus non habet interesse in ista renuntiatione; nam impugnando appellationem, vult tollere appellationem, sed per renuntiationem tollitur; ergo consequitur, quod vult, & sic non potest contradicere, siue res sit integra, siue non integra, Franch. ubi super.

109 Tertius casus est in appellatione ab interlocutoria, & in isto potest appellans sine dubio renuntiare appellationi, inuito etiam appellato, secundum Franch. in d. §. ille denique. sub num. 11.

Ratio est multiplex. Prima, quia si appellans renuntiat appellationi ab interlocutoria, appellatus nullum potest præendere interesse, cum causa veniat remittenda ad iudicem à quo, quam ratione adducit etiam Abb. in d. §. ille denique. sub num. 4. ibi. sed in appellatione ab interlocutoria, nam appellatus ab interlocutoria instat pronuntiare bene sententiam, & male appellatum, quo casu remittenda est causa ad iudicem à quo, & sic nullum habet interesse ex renuntiatione appellantis. Secunda ratio est, quia appellans potest non persequi, seu non sustinere appellationem, & sic venit remittenda ad iudicem à quo; ergo potest expresse renuntiare appellationi, etiam inuito appellato, quoad hoc ut iudex à quo habeat cognoscere de causa principali. Tertia ratio est, quia quod causa principalis veniat tractanda coram iudice ad quem, si apparebit fuisse bene appellatum iuxta ea, quæ scripti infer limit. 47. memb. 3. num. 1. est in favore ipsius appellantis, quia dicto casu iudex à quo foret sibi suspectus, quam suspensionem non potest allegare appellatus; ergo appellans debet posse renuntiare huic suo favori, quas omnes rationes adducit etiam Franch. sub citato numero.

110 Extende hunc casum, ut procedat etiam si res non sit integra, quia militat ratio non adducta, Franch. in d. §. ille denique. num. 11. in vltimis verbis, & dummodo reficiatur expensæ, ut scribit ibidem. q. 9. sub num. 15. licet corrupte in libro meo.

112 Extende secundo, ut procedat etiam si appellatus receperit appellationem, & res non sit integra, quia adhuc appellans poterit renuntiare appellationi, ut innuit limit. tenia, firmat Abb. in d. §. ille denique. sub

num. 4. ibi. si vero appellatus recepit.

Contra hanc extensionem referent, & sequitur ibidem Franch. 9. sub nu. 15. ibi. aliquando de quarto. in fine, quia, ut inquit, in quod appellatio est approbata ab utraque parte, causa est deuoluta ad iudicem appellatorem.

- 112 Declara tertio, ut in quouis casu, in quo appellans possit renuntiare appellationi, etiam inuito appellato, siue res sit integra, siue non, & appellatus persequendo appellationem, quouis modo eam prosecutus esset, enatus fuerit facere aliquas expensas, debet tunc appellans, renuntians appellationi, condonari in dictis expensis, cap. 70. in responsa. §. ille denique. in fine, & ibi Abb. Franch. & ceteri no. 1. de appell.

Ratio huius declarationis est, quia ex potestate iurisdictionis, quod tenet appellatus, merito condemnatur in expensis, ut refert, & sequitur Dec. in d. §. ille denique. num. 2.

- 113 Amplia primo hanc declarationem, ut etiam si appellatus uou receperit appellationem, tamen appellans renuntians appellationi, re etiam integra, debet condemnari in expensis. Addition. ad Felyu. in cap. 12. ex parte. il 2. nu. 5. de refcript. & quod renuntians appellationi etiam re integra sit condemnandus ad expensas, scribit Franch. ubi supra.
- 114 Amplia secundo, ut similiter teneatur ad expensas ille, qui cedit liti, Dec. d. cap. 70. in responsa. §. ille denique. nu. 4. de appell. & quod renuntians liti condemnatur in expensis, refert, & sequitur Afus. in pra. iudic. §. 32. cap. 2. ampl. 2. fol. 196.
- 115 Amplia tertio, ut etiam renuntians petitioni iuratae ad expensas, non eum in omni correctio admittitur, nisi refectis expensis, Dec. in d. §. ille denique. nu. 3. & quod transiit de petitione ad possessionem & ratiocinatio, vel expensis renuntians petitorio condemnandus sit in expensis, scribit & declarat Afus. in d. cap. 2. ampl. 6. fol. 205.
- 116 Amplia quarto denum, ut omnis mutatio actionis, seu libelli post litem contestatam trahat secum condemnationem ad expensas, quia non licet auctori post litem contestatam mutare actionem, seu libellum, nisi refectis omnes expensas, quibus reum defatigauit, Bar. in l. 3. edita. nu. 30. in fine, & uum. 31. Bal. in prima repetit. num. 35. vers. de secunda. & in secunda repetitioe in studio patano, num. 113. vers. secundo

quarto. Salyc. sub num. 13. ibi. respondet. quia. Alex. nu. 21. vers. in gl. & nu. 22. Bal. intro. 37. vers. primam habes. & Dec. nu. 93. vers. in ea gl. C. de eden. Bal. obli. 3. per statutum. in fine, not. 5. lib. 2. dicens, non debet audiri, nisi refectis expensis siquid, & fatidato de non hquid. Afus. in pra. 8. 32. cap. 2. ampl. 14. & 15. & in foin Capitolino est dispositum per statuta Vrbis lib. 2. cap. 59.

- 117 Subamplia primo hanc ampliationem, ut habeat locum etiam in muliere, quia non excusatur ab istis expensis, Bar. in d. l. edita. nu. 33. in fine, ibi. mulierum. Bal. num. 39. & Dec. uum. 96. C. de eden. & Afus. d. §. 32. cap. 2. ampl. 6.

118 Subamplia secundo, ut habeat locum etiam in causis summariis, quia non licet auctori mutare actionem iurisdictionem, nisi refectis expensis per ea, quae in Bar. Bal. Salyc. & Alex. tenent, & sequuntur sum supra quod. 11. sub num. 37. vers. ad adducta, ubi videtur, & idem de iure dictum est in executiis, quia militans eadem rationes, esset enim contra naturalem rationem, ut actor posset renere litigare via summaria, hancque subampliationem casu habere locum etiam in foro Capitolinoam & de statutum lib. 2. cap. 59. Inquiratur in causis ordinariis, in quibus sit concessio litis, tamen habebit locum etiam in summariis, primo quia, si excluderet causas summarias, inique foret in eis remissionem litigatoris: secundo quia eodem lib. 2. cap. 51. tam dispositum, ut condemnatio expensarum propter peremptam instanciam fiat in causis ordinariis, sicut in summariis, & executiis, consideratur etiam in eis lites contestationem.

- 119 Restringe primo idem quartam ampliationem, ut non procedat, quando ex parte eius, qui mutatur iudicium, nulla potuit contestari renuntians, & habuit causam iustitiam litigandi, ut praeterea, quia agebatur de articulo valde implicito, Par. decis. 374. in causis romanis lib. 3. fol. 757.

120 Restringe secundo, quando pendente iudicio. Saperiuenit ias ex causa de preterito, quia tunc illud non habet consilidat iudicium, sine alia mutatioe, ut ierulli, & frequenter sum supra q. 5. sub num. 17. vers. secunda. & licet de iure teneatur ad expensas fidias, quae ad superuenientiam illius iuris, si tamen usque illuc litigasset, tamen de consuetudine non sciaretur.

Re-



121. Restringit tertio, ut non procedat in secunda instantia, quia in ea potest mutari causa, & non probari non probatum, ut dicitur, & sequitur sum supra q. 22. art. 4. dub. 8. nu. 84. nullis tamen reffectis expensis.
122. Limita primo nunc eandem declarationem postea supra nom. 121. ut non procedat, quando appellans habuisset iustam causam appellandi, quia tunc iusta causa litigandi excusaret ab expensis, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. sub num. 1. limit. 1. & Dec. limit. 1. num. 3. de appell. & quod hac limitatio magis procedat in reo appellante, quod in adore, qui non ita de facili excusatur ab expensis, & quod etiam reus appellans non excusetur ab expensis propter iustam causam litigandi, vide Dec. ubi supra nom. 62. interposita.
123. Limita secundo, ut non habeat locum in eo, qui renuntiat appellationi conditionaliter, dummodo gravamen revocetur, ut puta, quia appellans diceret, iudicem esse bonum virum, & non transisse ex proposito, & contentaretur, quod ipse iudicet, dummodo gravamen revocatur, quia isto casu non condemnatur ad expensas, testibus in. Ande. & Imol. quos referi, & sequitur Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. limit. 2. sub num. 1. & post eum Dec. sub num. 7. de appell.
124. Limita tertio, ut declaratio habeat locum in expensis, quas appellatus fecit, prosequendo appellationem, ut puta, quia misit procuratorem ad Curiam ad prosequendum appellationem, quia si appellans renuntiet appellationi, & petat se comitti ad iudicem, à quo appellavit, quod sibi liceat, dummodo id petat ante presentationem appellationis superiori faciendam, seu verius ante commissionem super appellatione impetratam, debet condemnari ad expensas, secus si appellatus nullas expensas fecerit occasione appellationis, sed duntaxat occasione desertionis, quam appellatus licuit deferere, & illicque renuntiare tacite, & expresse, re integra, appellatio etiam initio, & contradicente, quia appellans non tenetur ad istas expensas, Rot. decif. 22. alias 425. sed pone. sub nu. 1. ibi, sed suppositio quod valeret. de re iud. in nou. Ant. de Burr. in cap. 70. interposita. §. ille denique. nu. 3. ibi, sed est dubium. Franch. sub nu. 1. limit. 3. Card. Alex. nu. 5. versic. ante. ex text. ibi condonamus. & Dec. nu. 8. versic. tertio conclusio, de appell.
125. SVBLIMITA V. ut renuntiatione appellationis non se excuset ad nullitatem, quia appellatio & nullitas sunt duo remedia se parata, & ideo, uno eorum soluto, remanet alterum, Franch. in cap. 63. dilectio. q. 49. nu. 109. & 110. & cap. 70. interposita §. ille denique. q. 4. nu. 5. in fine, de appell. & quod sint duo remedia iuris ad inuicem separata, ideoque prohibitus appellare non censetur prohibitus dicere de nullitate, scribunt Cizart. Vant. & Marellus, quos ita citat, & sequitur sum infra q. 19. item 1. conclus. sub nu. 7. versic. primo.
126. Extende primo hanc sublimitationem, ut procedat etiam in renuntiatione tacita per lapsum temporis ad prosequendum appellationem; quare si nullitas est expresse commutata, & deducta in appellatione, puta, dico, sententiam nullam, & si qua est, appello, deserta postea appellatione, remanet nullitas, Bal. in l. 41. tale pactum §. qui provocavit il 3. q. 13. sub nu. 12. ibi, sed si expresse fit de pacti, fol. 74r. & Franch. d. cap. 63. dilectio. q. 49. sub nu. 574. & clarius de fustis q. 58. nu. 171. & legq. de appell. & Luc. Pat. in pract. capitol. lib. 6. cap. 1. nu. 41.
127. Intellige & declara istam extensionem, ut declaratio supra quest. 13. num. 92. art. 3. sub illat. 2. & nu. 162. versic. declara hanc.
128. Extende secundo, ut procedat quantumvis renuntiationem prius dicatur appellationi, & consequenter nullitati accessione ad ipsam appellationem iuxta sequentem declarationem, quia nihilominus non censetur factum praeiudicium, si nullitas postea principaliter deducatur, cum sint iura separata, & distincta, Franch. in d. cap. 63. dilectio. q. 49. sub nu. 114.
129. Infero primo comprobando totam hanc sublimitationem, & exceptionem, quod quantumvis appellans renuntiet appellationi, aut appellatio sit deserta, & ideo non possit agi ad revocationem autem tunc, si autem adhuc sunt nulla, & appellans, qui succubuit in appellatione, poterit prosequi nullitatem autem tunc, agendo per viam nullitatis, ut resili, & sequimus sum, & exemplificavi, quando sententia excommunicationis est lata post interpositam legitimam appellationem supra q. 5. num. 72. & 73. art. 3. ubi videtur.
130. Infero secundo, quod renuntians appellationi non censetur renuntiare liti & iuri suo, seu causae, quia renuntiatione est strictissime nuntia-

turæ, & ideo in ea non veniunt nisi expressis, vide, quæ scripsi lib. præced. cap. 5. nu. 163. licet Franch. de hac illatione remissive sine determinatione loquatur in d. §. ille denique q. 3. nu. 4.

837 Declara eandem sublimitationem, ut habeat locum quando nullitas sit principaliter, & in his terminis loquitur Franch. Vár. & alij citati in sublimitatione.

Secus est in nullitate, quæ sit adherentis, & accessorie inclusa in appellacione, quia renuntians appellacioni dicitur renuntiare in consequentiam nullitatis, incluse in ipsa appellacione, cum in omni appellacione tacite sit inclusa causa nullitatis, seu causa nullitatis sit articulus accessorius ad appellacionem, & libellum ipseus, ideo, si renuntietur principali, censetur renuntiare nullitati accessorie ipsius appellacionis, ut refertur, & si quatur Franch. in cap. 70. iureposita. §. ille denique. q. 4. nu. 5. & in cap. 63. dilecto. q. 49. nu. 114. de appell. & Rip. in l. 4. §. condamnatum. fallen. 3. sub. nu. 18. ff. de re iudic. fol. 36.

Ex ideo, deserta causa appellacionis, dicitur deserta etiam causa nullitatis, quæ tacite imbarebat appellacionis, quia si deservitur expressis, ergo deservitur tacitis, ut ex Gul. de Cun. refert & sequitur Bal. in l. 41. tale patet. §. qui provocavit. il. 2. q. 13. sub nu. 12. ff. de pñd. fol. 141. quare non potest iudicari appellacionis, qui fuit aditus via appellacionis, cognoscere de nullitate sententiarum, cum nullitas sit accessorie ad appellacionem; & ideo remedium est, ut appellans redeat ad iudicem ordinatum, à quo appellavit, qui potest cognoscere de nullitate suæ sententiarum secundum opin. quam refert & sequitur Guid. Pap. tract. appell. q. 82. nu. 54. tom. 5. fol. 59. & quod index ordinarius possit cognoscere de nullitate suæ sententiarum, scripsi istæ infra q. 19. rem. 1. concl. 6. nu. 2. & seqq. & nu. 73. & seqq.

## LIMITATIO III.

### SYM M A R I V M.

**CONTUMAX** verus non appellat, hæc est limitatio, num. 1. & 2. — Et qui dicitur verus contumax, num. 3.

¶ **Extenditur I. hæc limitatio, ut habeat locum,**

**I. in singulis actis, in quibus est contumax,** 1. num. 4.

**Extenditur II. in eo qui est contumax in citacione ad sententiam,** num. 5.

**Extenditur III. etiam in sententiis, quæ non transiunt in rem iudicatam,** num. 6.

**Extenditur IV. ut neque suppetet,** num. 7.

¶ **Sublimitatur I. ut principaliter possit appellare,** quævis etiam procurator sit contumax verus, num. 8. & p.

**Sublimitatur II. quando lex fingit aliquem actum in adium contumacis,** num. 10.

**Sublimitatur III. in minore, muliere, & rustico,** num. 11.

**Sublimitatur IV. de stylo Rota, & eosius status ecclesiastici,** num. 12. — **Ampliatur, & declaratur,** num. 13. & seqq.

**Sublimitatur V. ut non procedat in contumacem, qui comparat, iudice adhuc sedente pro tribunali, vel etc.** num. 16.

**Sublimitatur VI. ut contumax in non agendo possit appellare,** num. 19.

**Sublimitatur VII. ut contumax in non professuendo appellacionem possit appellare,** num. 18.

**Sublimitatur VIII. ut verus contumax possit appellare in his, quæ veniunt ex accidenti extra naturam iudicij,** num. 19.

**LIMITATIO II.** In sententiis lata contra verum contumacem, quia is non auditus appellans, Spec. tit. de appell. §. in quibus. num. 1. lib. 7. Rot. decis. 16. alias 364. cum iura. num. 1. de dol. & contum. in uou. Pap. in præd. in form. appell. §. si ne. dist. in glof. coram vobis. sub num. 9. ver. quæritur ultra. fol. 405. & Masuer. in addit. ad eum in 1. addit. in verbo in vero contumace. fol. 406. Franch. in cap. 64. nicolao. nu. 18. ver. postremo quæritur. de appell. Socci. in reg. 24. appellatio in qualibet causa. fol. 6. Nicellera. de concord. glof. concord. 6. fall. 8. num. 51. fol. 193. Cuit. Sen. tract. de iureiur. propt. calumn. §. quod si adus. sub num. 12. & 13. tom. 3. par. 2. fol. 134. Dec. conf. 34. num. 1. & seqq. Rebuff. tract. de appell. tit. 7. gl. 2. num. 7. & seqq. tom. 3. fol. 503. Capic. decis. 139. num. 2. Marian. in suo spec. par. 6. membo. 2. num. 19. & act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. num. 14. & num. 184. fol. 462. & 502. & dixi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 42. & quod de rigore iuris non appellat, scripsi Rot. decis. 22. alias 137. appellatus de appell. in nou. & probatur ex rextu ad litteram in l. 11. propeandum.

dom. S. fin. autem reos. ibi. l. 1. m. 11, qui *contumaces*, & l. C. de iudic. & in l. 1. r. C. quot. appell. non recip. & est dispositum in constituto. March. lib. 6. cap. 2. & hæc est cōmuni<sup>s</sup> limitatio, à qua facia Congregatio Episcoporum die 13. Octobris 1600. facta prius relatione Papæ Clm. VIII. ac de eius mandato viæ vocis oculo de super habito, non discit, sed statuit per hæc verba formalia: *Si sententia etiam diffinitiva contra eorum contumaciam prolatam appellatio non recipiatur, nec inhibeatur, aut alia quævis processus, quædam appellatio in huiusmodi vana contumacia perferrentur, non cedatur.*

3. Ratio huius limitationis est, quia contumax, qui non vult parere iudici, est rebellis, largo sumptio vocabulo, vi sentiant Bar. in extrinsec. qui sunt rebelles, in verbo. rebellando. sub num. 2. dicitur, quid sit, qui in causa criminali, vel civilis est contumax, dicitur largo modo rebellis, & non incidit in illam constitutionem, & Dec. in cap. 11. sanc. l. 2. no. 4. num. 20. & seq. de offic. & potest. iudic. deleg. dicens, quod rebellis dicitur etiam is, qui non vult parere iudici, quia rebelles intelligitur omnes, qui sunt in processu, & non omnia in obedientia, quia verbum, rebellis, est vocabulum generale pro qualibet subdito contumaciter dispo, vel facto superioris &c. multa ad hoc propositum scripti supra lib. 1. cap. 93. num. 1. Cum igitur sit rebellis, non debet posse appellari ei, quia hoc officium appellacionis cōceditur ei, qui est oppressus à iudice per ea, quæ dixi d. lib. 1. cap. 97. sub num. 119. vi. rursus finem, & lib. præced. cap. 2. num. 485. & supra q. 3. sub num. 2. & non ei, qui est cum omni adversus iudicem, quia contra contumacem omnia iura elamant, vi retuli d. cap. 93. in fine. principalis, & sic clypeus appellacionis debet protegere oppressum à iudice, & non eum, qui vult opprimere, & contemnere iustitiam iudicis.

3. Declara hæc limitationem, ut verus contumax dicatur is, qui soli citatur personaliter, vi scribitur Alex. in l. 11. propterandum. S. fin. autem reus. num. 20. verlextra gloss. C. de iudic. & Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 285. fol. 502. fuit citatus domi, & citatio ad eius nostram legitime peruenit, Alex. & Maran. vbi supra, & vide supra lib. 1. cap. 97. sub num. 101.

Requiritur tamen, quod foris peremptorie citatus, alias potest appellare, quomodo sit verus contumax, Alex. in d. S. fin. autem reus. num. 12. verlextra conclusio. quem refert, & sequitur Maran. in d. verbo. & quandoque appellatur. num. 286. verus finem. fol. 502.

Dicitur etiam contumax verus ille, qui curat, ne citatio ad eum possit pervenire, vi scribitur Alex. in d. l. propterandum. S. fin. autem reus. num. 14. concl. 5. C. de iudic. & loquendo de tempore dato ad appellandum ei, qui est citatus personaliter, requiritur etiam sum ex Maran. & Titag. supra q. 22. num. 19.

Quæ citationes habeant vim citationum personalium, & quæ non, vide eadem q. 12. num. 15. & si quæ.

4. EXTENDE I. hæc limitatio, vi habeat locum quoad omnes, & singulos actus, in quibus quis esset verus contumax, quia ab eo actus, seu actibus, in quibus est contumax, non potest appellare, si sit contumax in sententia, siue in alio actu processus, quicquid in contrarium scripserit Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 284. & 286. fol. 502. Paul. de Casti. in auth. princip. S. 2. si actor. num. 6. & Curt. Sen. num. 13. in c. tract. diocesi. tom. 3. par. 2. fol. 134. C. de iure iur. prop. calum. vbi ait, quod verus contumax non audiat appellari, si soli verus contumax ad sententiam, secus si ad alios actus processus.

5. EXTENDE II. vi habeat locum etiam in eo, qui est contumax in citatione ad sententiam, & in hac extensione conveniunt Paul. de Casti. Curt. Sen. & Maran. citati supra. præced. & ita contra Fulg. & Raph. Cum firmat Alex. in l. 11. propterandum. S. fin. autem reus. sub num. 18. concl. 8. C. de iudic.

Contra hanc extensionem, sequendo Raph. Cum & Fulg. tenuit Dec. in cons. 34. num. 2. verus finem. lib. non obstat si dicatur. & num. 3.

Non discedo ab extensione.

6. EXTENDE III. vi habeat locum etiam in sententijs, quæ non transeunt in rem iudicatam, vi refert & sequitur Frauch. in cap. 64. nicolaou. num. 20. vers. adde etiam quædam verus de appell.

7. EXTENDE IV. vi si non prohibetur appellare, ita quoque prohibetur supplere, ac

vt referunt, & sequuntur Alex. in l. 1. properandum. §. fin. autem reus. nu. 2. & c. l. 1. in fine. C. de iudic. Dec. conf. 34. sub num. 1. & Maran. in suo spec. par. 6. ubi. 2. princip. sub num. 14. fol. 462. & dicit infra q. 19. rem. 3. num. 10. ubi videas totam materiam huius extensionis.

- 8 SVBLIMITA I. eandem limitationem, vt non habeat locum, quando procurator est verus contumax, qui tunc dominus poterit regulariter appellare, Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 1. a. num. 10. tom. 3. fol. 503. & larius explicat Pui. in l. 1. §. si aduersus. sub num. 2. vers. quarto circa. ff. quando appell. sit, Franch. in cap. 64. nicolao. num. 28. & seqq. vers. postremo querrur. de appell. Felyn. in cap. 1. cum. 6. vers. si procurator, vt lit. nō contēt. Alex. in d. §. fin. autē reus. nu. 14. concl. 13. & Nicel. tract. de exco. gl. 16. cor. 6. fallen. 18. nu. 51. & seqq. fol. 193. & quod ira teneant Bar. Ant. de Barr. Abb. Cypol. & cōter oēs testatur, & sequitur Ad. dir. ad Felyn. ubi superius, nisi dominus fuerit sceleris, & negligēs, vt nō ferr, & sequitur Guid. Pap. ar. de appell. q. 87. nu. 56. fol. 59.

Bario est, quia est verus contumax, seu vera contumacia est delictum: sed hoc, quod procurator delinquit, nunquam presumitur fuisse mandatum: merito dominus non prohibetur appellare, quia prohibitio appellacionis durat pro poena contumacie veræ, vt scribunt Bar. Fely. & Nicel. in locis supra. proximē citatis. quos etiam retuli, & sequutus sum supra q. 11. num. 120. vers. subampla, in fine, & quod procurator non possit facere incidere dominum in poenam delicti, quia nunquam censetur mandatum procuratoris, vt delinquit, nisi ad hoc appareat mandatum speciale, et ceteris, & sequutus sum lib. preced. cap. 1. sub iur. 1. 19. & cap. 3. sub num. 129. & addē infra limit. 4. mēb. 4. nu. 8.

- 9 Declara etiam suplimitationem infra. quatuor tempus dominus possit appellare ex his. quæ in terminis scripti supra q. 11. num. 118. & seqq. ad illud.

- 10 SVBLIMITA II. vt non procedat, quādo propter contumaciam lex, seu statutum fingit factum esse aliquem usū positivum à contumace in sui graue damnum, & præiudicium, vt patet, si fingat, ipsum contumacem esse confessum positiones, seu delictum; nam, cum isto casu ponatur lex, seu statutum fingere, quod censetur negasse, si que potuisset aduersarius deinde procedere ad examē

testium, seu ad productionem scripturarum, & nihilominus fingat, ipsum esse confessum factis est punctus, ideo non debet ulterius puniri etiam in hoc, vt non possit appellare à declaratoria, quia iudex pronunciat ipsum haberi pro confessio, quia punctetur duplici poena, vide, quæ scripti lib. preced. cap. 7. q. 16. num. 545. & quod verus contumax in non iurando de calumnia possit appellare, vt scribunt Bal. in l. 1. num. 1. C. quor. appell. nō recip. Paul. de Cast. in auth. principalem. §. quod si actor. sub nu. 6. Salyc. ante nu. 33. vers. quero an ab eiusmodi. C. de iur. iur. prop. calum. Alex. in l. 1. properandum. §. fin. autem reus. num. 11. concl. 10. C. de iudic. & Curt. Sen. tract. de iur. iur. prop. calum. d. §. quod si actor. num. 13. tom. 3. par. 2. fol. 134.

Coera hanc sublimitationem sentiunt Foller. in pract. crim. in verbo. & si confitebuntur. 4. par. 3. part. vers. octauo operatur, num. 35. fol. 324. & Flan. Cart. qui cum refert, & sequitur tract. de execut. sentent. cap. 10. bann. cap. 1. num. 58. 60. & seqq. aliena ex distinctione Nicli, quod habetur pro confesso, si fuit verè contumax non appellat, nō ex vi confessionis inducitur, sed ex natura verè contumacie. hancque esse communem conclusionem refert, & sequitur ex Burlar. per eum citato.

Non recedat à sublimitatione.

- 11 SVBLIMITA III. vt non procedat in minore, multare, neque in rustico, qui est sior verè contumaces, tamen non repelluntur ab appellando, Franch. in cap. 64. nicolao. foli num. 20. de appell. Marf. ling. 377. contumax. Vers. ad Alt. decr. 344. fuit dubitatum. num. 5. & Rugin. ar. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 226. fol. 88.

- 12 SVBLIMITA IV. vt non procedat de obseruantia Rotæ, quia secūdū eā potest appellare etiam verus contumax, dummodo appeller infra decem dies à die lata sententiæ, vt testatur Rot. decis. 16. siles 364. cum iura. in fine, de dol. & conrum. in nou. quatuor refert, & sequitur Felyn. in cap. 1. sub nom. 7. vers. vnum etiam. vt lit. non contēt. & ex Fely. refert & sequitur Nicel. tract. de concord. gl. off. concord. 6. fallen. 18. sub num. 58. ibi. subiiciens. tom. 18. fol. 193. & de eadem obseruantia Rotæ testatur. citata eadem decis. Fel. in cap. 45. quoad consolationē. nu. 28. de scort. & re iudic. & hæc restititip seu obseruantia Rotæ est fundata in acquirenti

cano-

canonicas, secundum quæritatem verus contumax potest appellare, Ferret. eod. 216. videtur questio, num. 3. & ita servatur tam in Curia Romana, quam in toto statu ecclesiastico, omni proflus diffcultate remota.

13 Amplia primo hanc sublimitationem, ut procedat etiam in locis, in quibus servantur constitutiones Marchie, quia licet in eis lib. 6. cap. 2. disponatur, ut verus contumax non possit appellare, & in cap. 38. eod. lib. 6. disponatur, ut potius obtemperet ipsæ constitutiones, quam iura canonica; tamen usus iudiciorum servat firmam sublimitationem.

14 Amplia secundo, ut procedat siue fuerit contumax apparenter tantum, siæ etiam existenter, quæ potest appellare, quicquid distinguendo, scribat Fely. in cap. 15. quoad consultationem. sub num. 24. vers. secundus casus. de sent. & re iudic. dicens, eorum utacq; verum existenter non appellare; hancque ampliationem ex observantia Rotæ tenet ibidem Fely. sub num. 12. concl. 8.

15 Declara restringendo eandem quartam sublimitationem, ut non procedat in casu, quo appellatur extrajudicialiter in causa beneficii iuxta formâ cap. t. statum. de elect. in 6. & inelatus iuxta formam elem. 3. causam. eod. tit. prosequitur appellationem in contumaciam appellantis, & favorabilem reportat sententiam, quia isto casu is, qui appellavit, si velit appellare non auditus, nisi per viam restitutionis in integrum, quæ vix ut possit audiri debet docere de causa causa dec. Rot. decif. 53. alias 384. fuit dubitatum de appell. in nov. quæ decisio licet loquatur in eo, qui prius appellaverat extrajudicialiter, & in causa beneficii, ut dixi, tamen multe eius rationes concludunt etiam in appellatione iudiciali, & in prophanis.

Neque obstat, quod, si venisset ipse appellans, & persecutus fuisset, tum eo contumaciam appellati, & sententiam inchoasset, nihilominus appellatus potest appellare, Rot. decif. 22. alias 137. appellatus in causa beneficii. de appell. in nov.

Quia respondetur, maiorem esse contumaciam adores, quam etiam, Rot. decif. 53.

x6 SVBLIMITA V. ut non procedat, quando verè contumax comparuit iudice adhuc sedente pro tribunali, seu incontinenti atque recessit à tribunali, quia appellans audiatur, ut refert, & sequi videtur Alex. in l. 11. propterandum. §. sin autem reus.

num. 23. concl. 12. C. de iudic.

17 SVBLIMITA VI. ut verus contumax in non veniendo non possit appellare, sicut si si verus contumax in non agendo, quia is potest appellare, ut in iudicio iactationum, & diffamationum referunt, & sequitur Feanch. in cap. 64. nicolao. in fine, num. 23. de appell. & Alex. in l. 11. propterandum. §. si autem reus. sub num. 12. concl. 10. C. de iudic.

18 SVBLIMITA VII. ut non procedat in eo, qui appellavit, & fuit contumax in non prosequendo appellationem, quæ propterea est defecta, & ideo non auditur amplius, quia, si iste compareret coram eodem iudice à quo, & sic purget suam contumaciam, & deinde grauetur ab eodem iudice, poterit ex novo grauamine iterum appellare, nec potest excludi vigore primæ contumaciæ, & appellationis defectæ, quasi de contemto non debuit audiri appellans, nam istud procedat, nisi contumax purgaverit istam contumaciam, comparando coram iudice à quo, Feanch. in cap. 39. directæ. sub num. 1. & sub num. 4. de appell. quare illa comparitio, & purgatio contumaciæ operatur, ut possit appellare ab alijs novis grauaminibus, cum alias, non purgata illa prima contumacia, non esset audendus appellans etiam ex novo grauamine, quia diceretur adhuc contumax, qui non auditur appellans, Feanch. sub d. num. 4.

19 SVBLIMITA VIII. ut non procedat in his, quæ veniunt ex accidenti extra propriam finem, & intersecam naturam iudicii, ut puta in multis, quæ non possunt imponi, nisi ratione veræ contumaciæ, quia in istis etiam verus contumax potest appellare, Feanch. in cap. 64. nicolao. num. 2. vers. adde in materia verè contumaciæ. de appell. ubi declarat, condemnationem, & absolutiorem in negotio principali venire ex intrinseca natura iudicii, & in his verum contumacem non posse appellare.

Infero ex hac sublimitatione, quod condemnatus ad expensas propter veram contumaciam potest appellare, Alex. in l. 11. propterandum. §. sin autem reus. num. 22. concl. 12. C. de iudic.

De contumace in non exhibendo, quod possit appellare, vide text. & ibi Doct. in l. 11. videtur. §. iussus à iudice. de appell. & relæ.

Declara restringendo has sublimitationes,

nes, & inhzrendo limitazioni, vt contumax in causis criminalibus, siue sit verus, siue sit fictus non audiat appellat, nisi se constituat in carceribus, vide infra limit. 48. num. 28. vers. catende quinto.

Reliqua de materia huius limitationis, loquendo de contumace bono, iam è scriptis supra q. 5. num. 86. vsque ad num. 92.

De contumace non audiendo, nisi refectis expensis, vide infra limit. 21. num. 67.

De contumace restituto aduersus lapsum instantie non audiendo, nisi refectis expensis, vide supra quest. 15. art. 10. num. 306.

De expensis reficiendis in multis casibus vide limit. præced. num. 113. & seqq.

## LIMITATIO IV.

### SVMMARIUM.

**NOTORIUM** non recipit appellationem, num. 1.

¶ Inferitur primo, confesso, & consilio denegari appellationem, num. 3. & seqq.

Extenditur I. in quinq; criminibus exceptis, num. 6.

Extenditur II. in omnibus delictis, num. 7.

Subextenditur multipliciter, nu. 10. & seqq.

Extenditur III. in causis civilibus, num. 9.

Subextenditur multipliciter, nu. 10. & seqq.

Extenditur IV. in delictis attentatis, num. 13.

Extenditur V. in confesso post litem contestatam, num. 14.

Restringitur I. quòd in appellatione exprimitur rationabilis causa nu. 15. Contrarium, nu. 16.

Restringitur II. vt nò procedas in confesso metu tormentorum, num. 17. — Extenditur, & declaratur, num. 18. & seqq.

Restringitur III. in probatimibus dubijs, num. 23. — Extenditur, num. 24. & 25.

Restringitur IV. vt iudex à quo debeat superfedere, si iudex ad quem caperit cognoscere, & inhibueris, num. 26.

Restringitur V. vt si iudex à quo detulerit appellationi, non possit exequi, num. 27.

Restringitur VI. in Regno Francie, num. 28.

Declarantur omnia remissus, num. 29.

¶ Inferitur secundo, confesso regulariter denegari appellationem, num. 30.

Extenditur I. de iure canonico, num. 31.

Extenditur II. de iure civili, num. 32.

Extenditur III. in criminibus grauissimis, num. 33.

Extenditur IV. in qualibet causa criminali, num. 34.

Extenditur V. in causa civili, num. 35.

Extenditur VI. si confessus acqutescat sententia, num. 36. & seqq.

Extenditur VII. in confesso post litem contestatam, num. 39.

Extenditur VIII. in confessione defuncti de usu, num. 40. — Declaratur, num. 41. & 42.

Extenditur IX. in constitutionibus Marchie, num. 43.

Extenditur X. in constitutionibus apostolicis, num. 44.

Restringitur I. in confesso metu tormentorum, num. 45.

Restringitur II. quande in appellatione exprimitur causa probabilis, num. 47. — Declaratur, & extenditur, num. 48. & seqq.

Restringitur III. vt quomodo confesso denegatur appellatio, tamen appellatio tenet, num. 51.

Restringitur IV. in confesso post sententiam, num. 59.

Restringitur V. in factis confesso, num. 60. & seqq.

Restringitur VI. in confessione procuratoris, nu. 67. — Extenditur multipliciter, num. 68. & seqq.

¶ Inferitur tertio, consilio testibus denegari appellationem, num. 72. Contrarium, num. 73.

Extenditur I. contraria opinio in notis per famam, num. 74.

Extenditur II. etiam testes sint publicati, & conclusum in causa, num. 75.

Restringitur in multis delictis, num. 76. & seqq.

Subrestringitur, num. 84.

¶ Inferitur quarto, denegari appellationem in notorio scilicet, num. 86.

¶ Inferitur quinto, condemnato ex presumptione, iuris, & de iure denegari appellationem, num. 87.

¶ Inferitur sexto, in flagranti crimine denegari appellationem, num. 88.

¶ Inferitur septimo, admissionem, & non admissionem appellationis pendere multum ex arbitrio iudicis, num. 89. — Declaratur, num. 90.

Sublimitatur multipliciter hac quarta limitatio, num. 91. & seqq. vsque ad finem limitationis.

1 LIMITATIO IV. In notorijs, quia in eis nò dari appellationem probatur ex cap. 5. cum sit romana. in fine, cap. 13. peruenit. cap. 14. consilium. cap. 61. cum speciali. 5. porro

ponit. & ibi Host. Io. Andr. Anr. de Butro  
Abb. Franch. Casd. Alex. & communiter  
ceteri Canonistæ, de appell. cap. 3. romana  
cod. in. 6. & scribunt Gl. Archid. Innoc. Ba.  
Bal. Anr. de Butr. Franch. Rom. Dec. Affu  
Maran. & alij. quos retuli. & sequutus  
sum supra lib. 1. cap. 97. num. 1. & prope  
dit hæc limitatio tam in civilibus quam in  
criminalibus, vt retuli, & sequutus sum ibi  
idem, vbi videas, & scripsi. infra num. 99  
& 35.

Constatiam opinionem tenet. Franchi  
in cap. 14. proposuit. veris finem illat. 5.  
sub num. 2. verlex quibus omnibus. de ap-  
pell. concludens, quod in crimine quantum  
vis notorio poterit habere locum appellatio  
hæcque opinio tenet in Regno Francie  
testis Rebuff. tract. de appellat. 7. glossa  
num. 21. tom. 3. fol. 504.

Ratio huius opinionis est, quia, quando  
poena in notorio crimine est arbitraria, po-  
test appellari, ex quo possit inique arbitra-  
ri. Franch. in eod. cap. proposuit. num. 7. &  
in notorio facti manifestis sunt sumende  
probationes super ipso notorio, & dum iu-  
dex eas assidue possit gravare paritè, vt di-  
xit Franch. eod. cap. proposuit. sub num. 8.  
verf. ex his infer. si possit gravare ergo de-  
bet posse appellari. & de iure debet posse  
appellari in notorio, quia vel poena respo-  
nenda est arbitraria, & debet posse appellari,  
quia iudex possit excedere, & indeque arbi-  
trari, vt dixi supra, & quod ab excessu poenæ  
eriant in notorijs possit appellari, scribunt  
Lancell. & Pros. Farinac. quos retuli, & se-  
quutus sum infra num. 96. sublimit. 5. vel  
poena est determinata à iure, & debet simi-  
liter posse appellari ab excessu, vt ex eisdem  
Lancell. & Farin. retuli, & sequutus sum de  
sublimit. 5. num. 96.

Non descedo à limitatione, quæ tenetur  
communiter.

Sed vt facilius, quo possum, ordine eandem  
explicitè, & omnia necessaria attingam, de-  
ducam ex ea sex principales limitationes, qui-  
bus in singulis notorijs speciebus ostendam  
quomodo procedat, & quando non procedat  
hæc limitatio: & prima illatio erit in  
notorio confessionis, & probationis: secun-  
da in notorio solius confessionis: tertia in  
notorio solius probationis: quarta in notorio  
fictiois, seu presumptionis: quinta in  
notorio presumptionis iuris, & de iure:  
 sexta in notorio ex flagranti crimine: & demum

ponam sublimitationes ad hanc limitationem.

1. IN FERO 1. ex hac limitatione  
confessus, & convictus non admitti ad  
appellandum, testibus Gl. Ba. Ba. Salye.  
& Paul. de Cast. in l. 3. C. quoniam appell. non  
recip. & Guid. Pap. tract. de appell. q. 130.  
num. 90. in fine, tom. 5. fol. 61. & alij, quos  
retuli, & sequutus sum de cap. 97. sub num.  
136. verf. sed verè. vbi de opina. comuni.

Ratio huius illationis est, quia sumus in  
duplici notorietate, videlicet confessionis,  
vt retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap.  
76. sub num. 2. & aliam probationum, de  
quarum notorietate vide infra sub num. 71.  
Imò peccaret iudex, qui appellationem  
admitteret, vt ex Ang. Guid. Pap. Clari, Rol.  
à Vall. Masuet. & Lancell. retuli, & lequ-  
tus sum infra limit. 36. num. 1.

Contra istam illationem sentit Azo in  
sum. C. quoniam appell. non recip. sub num. 5.  
ibi, item non appellant quidam criminosi.  
dum ad excludendum condemnatum de deli-  
cto à beneficio appellationis requiritur talis,  
videlicet, sit confessus, quod sit convic-  
tus, & quod sit argumentis superatus, prone  
se ipsum intellexerunt Gl. in cap. 3. roma-  
na. 5. si autem, in verbo, vel de quo. & Ar-  
chid. num. 104. de appell. in 6.

4. Reretur illatione, quæ communiter tenetur,  
& est verè.

Subinfito, quod iudex à quo potest exe-  
qui sententiam, non obstante appellatione,  
Spec. tit. de appell. §. nunc dicamus. num. 8.  
verf. item appellatione. lib. 2. fol. 194. &  
Pros. Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q.  
101. num. 114. & dixi supra lib. 1. cap. 97.  
sub num. 124. & executio non potest revo-  
cari per vim attentati, Lancell. tract. de  
attent. par. 2. cap. 12. ampl. 4. principali  
num. 12. tom. 5. fol. 352. & limit. 9. princ.  
num. 1. & seq. fol. 366. & quod in casibus,  
in quibus est prohibitum appellare, iudex à  
quo possit exequi sententiam, non obstante  
appellatione, scribunt Spec. vbi supra, &  
Franch. in cap. 45. constitutus num. 8. de  
appell. & faciunt, quæ scripsi supra quasi  
11. sub num. 6. verf. tertius casus.

5. Declaret eandem illationem, vt ad effectum  
delegandi appellationem dicatur confessus,  
& convictus non solum is, qui est convictus  
ex plenis, & concludentibus probationibus,  
sed etiam is, qui solum convincitur ex indu-  
bitatis inditijs per ea, quæ scribit Bal. in l.  
7. additos. sub num. 1. ibi, hoc filit in no-  
torij.

toris. C. de episc. audien. dicitur, quod in notoriorum non recardatur executio per appellationem, vi pila, inquit, si sit notorium per vehementem induriam, quod per hoc efficiatur notorium ipsum malecium, vi quia interfectus cum languente videri videtur esse fugere per plateam in conspectu populi, & ex pluribus refert, & sequitur Prosp. Farin. l. 2. q. 9. crim. q. 101. num. 143. amplius.

6 EXTENDE I. eundem illationem, ut sine dubio procedat in quinque criminibus exceptis in l. 2. C. quor. appell. non recip. de quibus loquens sum etiam supra lib. 1. cap. 97. sub num. 136. restituit vero, & in hac exceptione consentiunt Doctores, quos mox citabo, de cetero alij criminum, preter Azonem, supra citatum, qui secundum Glof. & Arebid. quos secuti supra sub num. 3. scribit contra requirit illa etiam in istis criminibus exceptis, & maxime in procedis etiam hac extensio in delictis gravissimis, ut in confesso illi infra sub num. 33. extendit.

7 EXTENDE II. ut habeat locum in omnibus delictis cuiuslibet speciei sint, Glof. in l. 2. in verbo propria. C. quor. appell. non recip. & ibidem Bar. sub num. 3. dicens se credere hanc partem veram, & Bal. nu. 2. vers. quoniam nunquid, & quod ita tenet Dym. test. ibidem Cyn. vel. quare glof. sub num. 2. & quod hoc de communis opinio legitima tenet, quod tam in civilibus, quam in criminalibus ut deum quis appellatur ab appellando, si sit confessus, & convictus, testatur An. de Bort. in d. de notat. art. 4. sub num. 56. tom. 4. fol. 56. & quod de iure civilis is, qui est plene convictus, & sponte confessus in iudicio, non possit appellare, siue causa sit civilis, siue criminalis, & hac sit communis sententia, restantur sde sequitur Ang. Aret. in l. 16. §. iustus num. 16. vers. ad priam respondet, si de appell. & relat. & Card. Alex. in cap. 6. cum specul. §. potest. sub num. 10. ibi, ad priam respondet. & Franch. sub num. 5. ibi, sed tu pro declaratione, de appell. hancque communem opin. ex Indol. Butr. Dec. Clar. Masue. Loli. Cam. Lancell. & Flam. Carrar. retuli, & sequens sum supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 136. vers. sed tunc confessus, & refert, & sequitur Farin. in q. 9. crim. q. 101. num. 136. ampl. 1. Ratio est, quia illa l. 2. C. quor. appell. non recip. loquens de istis quinque criminibus, est favorabilis, & equissima in quatuor

confessis, & convictis de negat facultatem appellandi, ut delicta sine dilazione possint, tui, est etiam vehementer presumptum, quod confessus, & convictus appellare, siue sit actor, & causa diffidendi, & si publicus, valde expedit, delicta puniri, & fructus iustitiae appellacioni non admitti, unde, secundo ad propositum, cum d. l. 2. sit favorabilis, & equissima, est extendenda; Ang. Aret. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis.

Priusquam ulterius procedam in explicacione appellacionis interponendi in confesso, vel à convicto, & confesso, illud hic obiter adnoto; quod si sufficeret, nos allegare Ang. Aret. vel Card. Alex. quia Card. Alex. in d. §. porro, à num. 10. vers. & ideo. ibi materia ista, vsque ad num. 20. exclusiv. ad illa verba (& in casibus in quibus in criminalibus) omnia sumpser ex Ang. Aret. in d. §. iustus, inquit, §. 6. vsque ad num. 2. & licet ipse innotet, quod illa delictio est de memoria Angel. Peritini, tamen ipse omnia, & conscripsit de verbo ad verbum, sunt tria bona columnae, de qua longa formali transcriptione, sub assertionem incutali, & sub quasdam integritate, quod nemo crederet, illa omnia esse transscripta, ego aliquando metatros suar in viro cum celebri, quia & si nobis licet ex alienis scriptis componere nostram, imò, ut nobis crederetur, ad id teneamus, tam id facere debemus, adhibito modo, quem tradit Seneca epist. 85. lib. 12. dum ait, nos quoque apes debemus imitari, & quatuor ex diversa lectura confusissimos separare, melius enim distincta servantur, deinde adhibita sagax nostri cura, & facultate, in una sapore variis illa libamenta confundere, ut etiam si apparuerit, unde sumpsum sit, aliud tamen esse, quam unde sumpsum est, appareat, quod in corpore nostro videmus sine ulla opera nostra sacri naturae alimenta, quia accipimus, quanta in sua qualitate perdurant, & solida innatant stomacho pnera sunt, ac cum ex eis, quod erant, mania sunt, tum demum in nostra, & in sanguinem transiunt, idem in his, quibus alimentis ingena, prestamus, ut quatuorque haustus non patiemur integra esse, ut alius fuit, sed conuocamus illa, &c.

8 Et q. leges, & canones concordant in eo, qui est plene convictus, & confessus, scribit Ang. Aret. in l. ult. §. iustus. num. 17. vers. nunc secundo, de appell. & relat. & Card. Alex. in d. §. porro. num. 12. vers. nunc se-

cundo



cundis, & quod inter crimina excepta, & alia crimina non sit facienda differentia quoad facultatem appellandi sentit etiam Az. in summa C. rube. quæ appell. non recip. sub num. 5. licet ipse non videtur bene loquutus in reliquis.

9. EXTENDE III. ut habeat locum etiam in causis civilibus, seu pecuniariis, Glof. in d. l. 2. in verbo. propria. Bal. num. 9. verſ. quæro utrum in pecuniariis. C. quor. appell. non recip. & de communi opin. testatur Ang. Arret. Ant. de Buti. Card. Alex. & Dec. citati in præcedenti extensione, num. 7. & Patin. in qq. crimin. l. 101. num. 218. ampl. 2. & num. 220. verſ. tu tamen. & quod de iure canonico confessus, & conuictus non audietur appellans, sentit clarè Ant. de Buti. l. c. cap. 61. cum speciali §. porro num. 6. de appell.

Contra hanc secundam & tertiam extensionem; nam quod, exceptis illis quinque criminibus, in cæteris, aliisque causis confessus & conuictus possit appellare, tenet Glof. in l. vlt. §. annus. ff. de appell. & relat. secundum Dyn. trac. de glof. contraven. 3. tom. 18. fol. 187. & Nicel. de concor. glof. contror. 6. sub num. 9. fol. 190. sed adverte, quod illa glof. non est in §. annus. vt citat Dyn. neque in §. iustus. vt citat Nicell. quia isti §§. non adiungunt, sed est in §. iustus. in verbo. appellandi.

Adverte etiam, quod illa Glof. malè à præfatis, aliisque Doctoribus citatur, quia nō loquitur de confesso, & conuicto, sed solum de confesso, & condemnato, quæ ait posse appellare, nisi in casibus, de quibus in d. l. 2. C. quor. appell. nō recip. sed, quidquid sit de citatione illius Glof. contra Glof. & Bac. sicque contra extensionem tenent alij, vt scribit Paul. de Cast. in d. l. 2. sub num. 2. C. quor. appell. non recip. & quod confessus, & conuictus appelleret in pecuniariis, tenet Jac. Butt. quem citat, sed non sequitur Bal. in d. l. 2. num. 2. verſ. quæro nunquid & num. 9. verſ. quæro utrum in pecuniariis. & ita tanquam æquius tenuit Pet. quem in effectu videtur sequutus Cyn. in d. l. 2. sub num. 2. verſ. querit glof. fol. 474. dicens, quod confessus, & conuictus regulariter appellat præterquam in casibus dicte legis 2. sic etiam tenet Sals. in ead. l. 2. num. 7. verſ. quæro successit. dicens, quod confessus, & conuictus non audietur appellans in causis criminalibus. secus, inquit, in causis civilibus, & reddidit ratio-

nis, quas ex eo refert etiam Franch. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 6. verſus finem, ibi, secundum casum de appell. & hanc sententiam Petri, & Butrig. vti veriore. sequitur Nicel. trac. de concord. glof. concor. 6. sub nu. 10. ubi, tamen in alijs. tom. 18. fol. 191. & poterit videre Franch. qui alios allegat, sed non sequitur in qq. ciu. m. q. 101. nu. 217. & 119. verſ. & licet.

10. Retenta utraque extensione præ communi.

Subextende primo utramque extensionem ut maxime procedat si sit confessus & conuictus, & etiam argumentis superius, quia tanto certius non audietur appellans. Spec. tit. de confession. §. postremo. verſ. sed nunquid confessus. num. 8. lib. 2. fol. 101. dicens, quid confessus, & conuictus potest appellare tam in civilibus, quam in criminalibus, si non admittitur ad probandum errorem, secus, inquit, si sit confessus, conuictus, & argumentis superius, quia si non potest appellare etiam si non admittatur ad probandum errorem, Nicell. trac. de concord. glof. concord. 6. nu. 20. verſ. tertio. to. 18. fol. 191. Abb. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 5. ibi, vnde dicerem. de appell. dicens, quod isto casu nec iudex ad quem debet recipere appellationem, quia videtur interposita causa subterfugij, & maxime procedat hæc subextensio in illis quinque criminibus exceptis, in quibus loquitur d. l. 2. C. quor. appell. non recip. quam legem, paucissimis verbis mutatis, posuerunt Gratianus in cap. vltimo, §. nullus etiam. 2. q. 6. & Specul. in tit. de appell. §. in quibus. verſ. secundo homicida. nu. 2. lib. 2. fol. 184.

11. Subextende secundo ut procedat in conuicto, sponte confesso, & condemnato de delicto, quia si non potest appellare, Cardin. Alex. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 7. ibi, vos tamen primum facietis, de appell.

12. Subextende tertio, ut si quis fuerit confessus depositum, & deinde condemnatus appelleret, exprimeret causam in appellatione, quod ipse soluit depositum, seu sibi factum fuit pactum de non petendo, adhuc iudex à quo non tenebatur appellacioni dīstere, licet iudex ad quem possit, & debeat recipere talem appellationem, si appellans ante omnia fidem faciat sempiternam & summam de solutione, seu de pacto de non petendo, Ang. Art. in l. vlt. §. iustus. num. 16. in fine.

Ddd 2 verſ.

verf. aduerfas tamen ff. de appell. & relat. & Card. Alex. in cap. 61. cum special. §. porro. num. 1. 1. verf. sed tunc queritur. de appell.

13 EXTENDE IV. vt confessus, & conuictus non appellet etiam si agatur de delicto atterato, & non consummato, vt ex Ital. Salic. & Capre. refert, & sequitur Prosp. Farin. in qq. crim. q. 101. mo. 122. & 123. ampl. 3.

14 EXTENDE V. vt non solum non appellat is, qui est confessus ante iuramentum, sed neque is, qui est confessus postea, si sit etiam conuictus, vide infra nu. 39.

16 RESTRINGE I. nunc eandem illationem, omnesque eius extensiones, & subextensiones, vt non procedant si confessus, & conuictus exprimat rationabilem causam in appellatione, quia tunc non solum tenet appellatio, sed iudex à quo tenetur desistere, & super sedere in executione, nam confessus, & conuictus per modum notorii auditur appellans, quando in appellatione exprimit iustam causam, quæ ostendat notorium, vel confessionem, alias, licet possit appellari in notorijs, tamen iudex à quo potest interim facere executionem, antequam superior de appellatione cognoscat, & ei inhibeat; Franch. in cap. 61. cum special. §. porro. nu. 7. verf. sed aduerte. de appell. & quod confessus, & conuictus possit appellare, si in eius appellatione deducat aliquam causam, propter quam ostendatur, seu excusetur applanis confessio, & probatio contra ipsum existens, vt puta, si diceret, occisum fuisse banitum, & propterea impune potuisse occidi, vel occidisse ad sui defensionem, referret, & sequitur Prosp. Farin. in qq. crim. q. 101. nu. 143. am. 6. & adde quæ scripsi supra lib. 1. cap. 97. num. 137. & quæ loquendo generaliter in appellatione à notorijs, scripsi infra nu. 93. sublin. 3.

Confirmatur hæc restrictio, quia, expressa rationabili causa in appellatione confessi, iudex debet appellationi desistere & super sedere, vt retuli, & sequutus sum infra sub num. 47. & ratio est, quia etiam in notorijs iudex tenetur desistere appellationi in qua est expressa causa rationabilis. vt scripsi infra sub num. 93. ergo, cum confessus, & conuictus sit notorius, debet iudex desistere etiam eius appellationi, si sit in ea expressa causa rationabilis.

Contra hæc restrictionem, dum Eich. videtur sentire, quod iudex à quo non possit exequi, quando in appellatione est expressa rationabilis causa, scribunt clas. Ang. Aret. in l. vi. §. iussus. sub num. 16. versus finem, vel seductas tamen ff. de appell. & relat. de Card. Alex. in d. §. porro. num. 10. in fine, dicentis vterque, quod iudex à quo, non obstant appellatione confessi, & conuicti, potest exequi suam sententiam, si tamen, inquit, videretur sibi appellationem prædictam habere probabilem, & verisimilem causam appellandi, honestè faceret ei desistere, & super sedere in executione, licet ad hoc non teneatur, unde semper aperte, & in fortioribus testibus idem Ang. Aret. in d. §. iussus. sub nu. 17. verf. nunc secundo. & Card. Alex. in d. §. porro. sub nu. 12. verf. nunc secundo. dñs. loquendo de appellatione confessi tantum, & non conuicti (cuius appellatio non est adeo prohibita, prout est appellatio confessi, & conuicti), scribunt, q. licet in ea sit expressa rationabilis, & verisimilis causa, & iudex à quo, non deferendo, faciat male, & idem possit puniri poena, quæ puniuntur qui deferentes appellationi, tamen executioni, quam faceret antè inhibitionem iudicis ad quem, teneret, & non retraheretur; nisi postquam esset obtentum in causa appellationis, quantumvis in appellatione esset expressa rationabilis causa, at postquam obtentum esset in causa appellationis, tunc declararetur, omnes actus factos per iudicem à quo post interpositam appellationem fuisse nullos ipsi in e.

Comprobat hæc opinio contraria, quia confessus & conuictus de deposito licet appellando dicat se soluisse, tamen iudex à quo potest exequi sententiam, vt retuli, & sequutus sum supra num. 12. mo.

Non obstant adducta de appellatione confessi, quia respondeo, facilius tolerari appellationem confessi, quam conuicti, & confessi, unde iudex à quo potest desistere, & non desistere appellationi confessi, sed appellationi conuicti, & confessi debet retere, quia habet notoriam notorietatem, vt hæc conia retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. nu. 24.

Deduco ex hac contraria opinione, quod si confessus, & conuictus de homicidio, & condemnatus ad mortem appellauerit, expressa rationabili causa, & pendente appel-

latione fuerit decapitatus, & postea contingat obire in appellacione, quia probetur, testes fuisse falsos, & confessionem erroneam, declarabitur executioem prius factam fore nullam ipso iure, & sic censetur, talem hominem decapitatum fuisse integrum fuisse, & testamentum suum validum remanere, & eius bona non remanebunt confiscata, & iudex à quo, si fuisset in dolo, deberet puniri, prout hanc deductionem tenet in consensu, & in terris ecclesiarum in quibus de iure canonico confessus non appellat. Ang. Ar. in d. 5. fuffus. num. 8. vers. de ex prædictis. & Card. Alex. in d. 5. porro. num. 13. vers. de ex prædictis. & ego hunc deductionem posui in consensu, & consensu quia si hæc Hano in appellacione confessi est vera in terris ecclesiarum, quod eius appellatio est prohibita de iure canonico, ergo erit verum prohibita in appellacione confessi, & consensu, quia eius appellatio est viroque iure prohibita.

Declaro nunc limitando hanc eandem contrariam opinionem, vt non procedat quando confessus, & convictus non solum appellatur, expressa rationabili, & verisimili causa, quæ iustificat appellacionem, sed offertur etiam illius probationem incurrenti, quia illo casu censeo, quod iudex à quo teneretur omnino deferre appellacionem, & super sedere, & maxime si ageretur de executione iureiurandi, & nulla virgine immutari necessitas celeris executionis, nam oblatio probationis incontinenti tollit presumptionem malicie appellantis, si loquendo in excipiente, sententiæ Franch. in cap. 70. interposita. sub num. 4. limit. 1. & de appell. & Abb. quos reuli, & sequutus sum supra quæst. 11. nu. 48. in fine, & consensu de consensu eadem ratione denegatur appellatio, quia præsumitur frustratorie appellare, vt ex Ang. Ar. & Card. Alex. reuli, & sequutus sum supra sub num. 7. vers. ratio, & hæc præsumptio tollitur, vt dixi, ex obliata probatione incontinenti, unde si confessus, & convictus de homicidio, & condemnatus appellaret, & in appellacione respueretur, quod occisus erat capitaliter hanniis, & offerret ostendere bannum infra quatuor horas, dicens, quod in termino defensionis non deduxit, quia ignorabat, illum esse hanniis, & sic si iudex esset, quomodo possem non expectare illius quatuor horas, quia si bannum non produceret, possem liberè exequi, & si produceret, deferrem appellacioni, & gale-

derem abstinuisse ab executione, quia hæc quis occiderit hanniis, quem ignorabatur esse hanniis, tamen excusatur à poena homicidii. Clar. lib. 1. recepti. sem. 5. homicidium. vers. fuit etiam.

Confirmatur hæc declaratio, quia clausula (appellacione remota) non nulli appellacionem, quam appellans offert se incontinenti iustificaturum, vide in q. præcedenti, limit. 1. nu. 38.

Hanc declarationem dubito quod adhuc vix in obtinere in prædicta prædicta quando esset causa criminalis, in qua à statuto esset prohibita appellatio, quia tunc concurreret duplex prohibitio, quæ operatur exclusivam appellacionis etiam in eo casu, in quo non esset exclusio, si vnica tantum esset prohibitio, vt in simili arguuntur in l. i. in. quæ etiam d. q. præced. limit. 1. sub nu. 85. vers. eodem, & prædictum quod ex retardata executione timeretur vel tumultus populi, vel impedimentum iustitiæ, quæ omnia lex ex necessitate debet committere prouidentie iudicis arbitrio, si cui enim pictura singula, quæ extra corpus depictum extenta, ac cum distantiâ portata sunt, exprimere non potest, sed eius iudicio, quod depictus corpus alpiet, committitur, eaque in pictura is non intelligitur, nisi prius naturalis, quæ vni picturæ præcepto agnoscitur, sic etiam lex non omnia siuatur potest, quæ si sit vere non potest, ignorabit is, qui alias iurisprudentiam, ac legem dogmata non vidit, non agnouit.

Si tamen hæc declaratio esset vera, haberet visum effectum, quia deuoluta causa ad iudicem appellacionis, in omnia in primis euocaret per vim auctoris priusquam inciperet cognoscere de meritis causæ appellatæ.

17. **RESTRINGE II.** eandem illationem, vt non procedat in eo, qui est confessus merito omnium, quia is, quævis sit etiam plenè convictus, potest appellare, Azor in sum. C. quoc. appell. non recipi. nu. 5. in fine, Bal. in l. 2. vt iur. quæro vt in nu. 9. in fin. C. eod. dicens, quod si constaret de tortura non esset prohibuit appellare, & ibidem Paul. de Cast. in fine, Franch. in cap. 6. cum speciali. 5. porro. sub nu. 5. ibi. huc in ellipse de appell. Maran. in suo spec. par. 6. ast. vt princip. in verbo, & quandoque appellatur, sub num. 191. fol. 503. Prosp. Farin. in qq. crim. q. 101. num. 13. limit. 2. & eperre nu. 235. vers. limit. rursus, & sentit Glos. in d. l. 2. in verbo, propria, & Bar. ibidem, quem

citanti infra num. 20.

- 18 Extende istam restrictionem ut procedat etiam quis ubi fuerit tortus, sed timuerit interrogari, Paul. de Cast. in d. l. 2. num. 4. not. ult. C. quon. appell. non recip. & Farin. d. q. 101. num. 123. limit. 2. & hoc videtur tenuisse Glan. in cap. 3. romana. s. si autem. in verbo. vel de qua. de appell. in 6. dum. ut confessus non possit appellare, requiritur quod non sit formidare tormentorum terrores.

Hæc extensio de consuetudine ubi servatur, quia tu non inuenies istas simplices, qui fateantur delicta, nulla imminere metu tormentorum, nec inuenies iudicem, qui confessi, & convicti appellationem admittat sub hoc pretextu, quod is timuerit tormentum, quamvis in sua conscientia sciat, quod ille non fuisset confessus, nisi dimisisset comminata tormenta.

- 19 Declara primo eandem restrictionem ut non procedat in leui tortura, quia leniter tortus non habetur pro torto, Bal. in l. 2. nu. 4. C. quon. appell. non recip. & alij, quos citavi, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 42. sub num. 5.

- 20 Declara secundo ut non procedat in eo, qui post torturam perseverauit in confessione, quia confessio perseverata habetur pro spontanea, ut sentiunt Bar. in d. l. 2. num. 3. C. quon. appell. non recip. dicens, quod confessio facta metu tormentorum non nocet, nisi in ea perseveretur, & Paul. de Cast. ibi. idem sub num. 4. vers. item apponit. dicens, quod confessio facta in tortura dicitur spontanea, si in ea perseveretur, & auferit beneficium appellandi, & sentiunt aperte Cacer. Claz. Vulp. & Laurell. quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 128. vers. citum operatur. & addo hic Flam. Contraria de executione capen. hñ. cap. 1. nu. 13. & Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. nu. 133. sublimit. 3. & in tantum dicitur spontanea ut ista, securi spontanea, fiat notorium iuris, ut dixi supra lib. 1. cap. 76. sub num. 2.

- 21 Subdeclara istam declarationem ut confessio dicatur perseverata quando confessus in tortura, seu metu tormentorum ratificat confessionem die sequenti ad bancum iuræ extra locum tormentorum, ut testat. & seq. quitur Clarib. s. recept. sent. s. fin. q. 642. vers. de circ. hanc. & sciti Farin. d. q. 101. nu. 134. vers. limit. rursus. qui veteris aje procedere quando tortura, & satisfactio le-

gitime processerit ut.

- 22 Extende eandem declarationem sic subdeklarata, ut maxime sit vera in eo, qui est tortus ex indicijis grauib. & iudubitat. quia tunc licet sit confessus propter tormentum, tamen, si intercedat debita ratificatio, non appellat, Farin. d. q. 101. num. 136. sublimit. 1. & num. 137. vers. verum.

- 23 RESTRINGE III. ut non procedat quando probationes non sunt clare, sed siue semiplenæ, seu aliter dubie, quia tunc licet sit etiam sponte confessus, tamen potest appellare, Bal. in l. 2. sub num. 2. vers. quæro nunquid. C. quon. appell. non recip. Ang. Aret. in l. vi. s. iustus. sub num. 16. vers. ad primum. ibi. aliquando inquirunt. ff. de appell. & rellat. Franch. in cap. 6. cum specul. s. potest. sub nu. 5. ibi. item tunc non auditur. & Card. Alex. sub num. 10. ibi. aliquando loquimur. de appell. Maran. in sua spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quoadque appellatur. sub num. 192. fol. 503. & Farin. d. q. 101. nu. 141. & 142.

- 24 Extende primo istam restrictionem, ut in casu huius restrictionis iudex à quo teneatur deferre appellationem, tam in causis civilibus, quam in criminalibus, Ang. Aret. in l. vi. s. iustus. sub num. 16. ff. de appell. & rellat. & Card. Alex. d. s. potest. sub num. 10. ibi. aliquando loquimur in confesso tantum.

- 25 Extende secundo ut maxime teneat appellationem, si in ea sit expressa probabilitas causa, Franch. d. s. potest. sub num. 5. ibi. item tunc non auditur appellatus.

- 26 RESTRINGE IV. ut licet iudex à quo debeat rescindere appellationem, confessi, & convicti, tamen iudex ad quem coeperit cognoscere, et appellatio sit adiutenda, & inhibuerit, debet iudex à quo superfedere, & parere inhibitionem, ut ex communi opinione testatur, & sequitur Prosp. Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. num. 109. sublimit. 3. licet enim iudex à quo possit esse qui sententiam latam contra notorium, puta contra confessum, & iudex ad quem non accessit ei inhibere, ne exequatur, tamen possit quam cognosci esse coeperit, ad appellatio sit recipienda, vel nō, & verum sit citius, in quo possit appellari, potest inhibere, cap. 3. romana. s. si autem. de appell. in 6. Rot. decis. 61. alias, & descendam. num. 4. de appell. in autiq.

- 27 Confirmatur primo hæc restrictio, quia inhibuit superiorem ligat manus iudicis à quo

quo etiam in casibus, in quibus iudex à quo non tenetur deferre appellationi, & in casibus, in quibus posset procedere, & exequi, non obstante appellatione, vt puta in appellatione ab interlocutoria, vt reuocet, & sequatur sum supra lib. 1. cap. 97. num. 53. ergo licet iudex à quo non teneatur deferre appellationi confessi, & conuicti, & possit exequi sententiam, non obstante appellatione, tamen, si sit ei inhibitorium, debet superscedere, & parere inhibitioni.

Confirmatio secundo, quia inhibitorium, siue iustum, siue iniustum, est timenda. Rot. decif. 16. alias 307. nota quod audientia. in fine, de appell. in antiq. & Lancell. tract. de attent. par. 1. cap. 12. limit. 50. princip. num. 130. fol. 380. & cap. 20. ampl. 1. num. 1. tom. 5. fol. 410.

Contra hanc restrictionem; quod enim iudex à quo possit exequi sententiam contra confessum, & conuictum, non obstante inhibitione iudicis ad quem, tenet Guid. Pap. decif. 74. in causis, in fine, quomodo referunt, & sequuntur Mandos. tract. de inhibiti. q. 97. num. 2. tom. 5. fol. 108. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. ampl. 4. num. 14. tom. 5. fol. 352. hocq. esse verius arbitror cap. 20. do attent. post inhibiti. ampl. 12. in fine fol. 413.

Comprobat hanc contrariam opinionem, quia iudex ad quem non debet admittere appellationem confessi, & conuicti, Auf. ad Capell. Tbolos. decif. 177. si aliquis sit confessus, sub num. 2. & Couar. pract. qq. cap. 29. num. 5. vers. prima conclusio. si non debet admittere, ergo multo minus debet inhibere; & propterea eius inhibitorium non canonice potest imponi sperni per ea, quæ dixi infra vers. subrestringe.

Retinet restrictio pro vera.

Extende eam, vt si inhibitorium emanauerit vigore specialis rescipit, vel quia Papa viue vocis oraculo mandauerit, causam appellationis cognoscet, & interm. inhiberi, tunc non est dubitandum, quod debet superscedere in executione Mandos. d. quæst. 97. vtriusque.

Subiungendo primo hanc extensionem, vt habeat locum etiam si iudex ad quem non ceperit cognoscere de causa, & in his terminis loquuntur Mandos. vbi supra, & notanda habet difficultatem.

Subiungendo secundo vt in inhibitionibus. Rot. procedat similiter, etiam si inhibitorium

esset iniustum, vt last. scribit Lancell. d. cap. 20. ampl. 11. nu. 45. & si qq. fol. 410. quare licet inhibitorium emanauerit virtute commissionis, in qua non sit narrata res sententia lata, & appellatio non sit iustificata, tamen facta post inhibitionem roalem sunt attentata de dylo Rot. Achil. de Grass. decif. 19. alias 255. attentata, num. 1. de appell. & licet commissio sit signata conditionally, & appellatio delegatus, citam non iustificata conditione, inhibuerit, tamen parendum est inhibitioni, Rot. diuers. decif. 2. quia fuerat par. 3. lib. 1.

Ratio huius subextensionis est, quia si inhibetui in Curia, facile est adire Principem pro reformatione commissionis, vt considerant Papaz. in addit. ad Rot. decif. 2. alias 33. quando. num. 30. de rescip. in nou. & Achil. de Grass. & Rot. diuers. supra citati, si verò inhibitorium sit extra Curiam, non est apertenda via inferioribus iudicandi super inhibitionibus superiorum, quia facile negligenterui, Achil. de Grass. d. decif. 19. num. 5. & 6. & ex eo Lancell. supra proxime citatus. Attenta hac ratione, hanc subextensio videtur habere locum in omnibus inhibitionibus, emanatis à delegatis Papæ.

Subrestringe eandem restrictionem, vt non procedat in inhibitionibus non canonicè ab alijs, quam à predictis in executione, & subextensione emanatis, quia non suspenderent iurisdictionem iudicis à quo, & posset impune sperni, cap. 7. non solum. de appell. in 6. Rot. decif. 98. alias 412. si appellatus. de appell. in oia. Van. tract. null. rob. de null. ex def. iurisd. ordin. sub num. 141. in fine, tom. 4. fol. 391. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 20. ampl. 1. num. 2. fol. 410. & laus limit. 1. num. 3. & seqq. fol. 413. & last. ex Spec. Alex. Rol. Vall. & alijs. etola, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 53. ubi. sed aduerte. & in istis terminis potest procedere opinio contra restrictionem.

Comprobat hanc subextensio, quia citi annuatio noui operis, si sit notorie iniusta, potest imponi sperni, vt reuocet, & sequitur sum supra lib. 2. cap. 30. num. 27.

27 RESTRICTIO. V. vt licet iudex à quo non teneatur deferre appellationi ejus, qui est confessus, & conuictus, & ideo possit exequi sententiam, non obstante appellatione, tamen, si desoluit appellationi, suspenditur eius iurdictio, Franch. in cap. 2. romana. §. si

§. si aotem. sub num. 5. vti. quid autem. ibi. quando tamen index. de appell. in 6. & retardatur executio. Lancell. tract. de arret. par. 2. cap. 13. limit. r. princ. num. 79. & 80. tom. 5. fol. 359. & loquendo in confesso. & in notorijs. scribunt idem Franch. & Prosp. Farin. quos retuli. & sequutus sum infra num. 57. & 95.

Confirmatur ex his. quæ scripti infra limit. 6. membr. 7. num. 87. & seqq. restricti. 9. & limit. 47. membr. r. omni. 4. r. r. 5.

§. 8. **RESTRINGE VI.** vt non procedat in regno Franciæ. vide infra limit. 48. num. 44. vti. amplia hanc.

Reliquas restrictiones colliges ex his. quæ. sublimitando generaliter totam hanc quartam limitationem. scripti infra num. 91. & seqq.

§. 9. **Declara** oñc generaliter totam istam limitationem. vt ea omnia. quæ perficiunt seu inficiunt confessionem in confesso tantum. eadem peticiant. & inficiant confessionem in confesso. & conuictio.

§. 10. **¶ I N F E R O II.** q. confessus regulariter non appellat arg. tex. in cap. 61. cum specialis. §. porro. de appell. & cap. 3. romana. §. si auren. & ibi Glos. in verbo. vel de quod. d. in de appell. in 6. Felyn. in cap. 16. quæ reor. num. 4. fallen. a. de offic. & potest. iud. deleg. & hanc opin. viderur sequutus. præmissa disputatione. Franch. in d. §. porro. sub nom. 5. & 8. & tenet ibidem Dec. num. 18. vti. secundum conclusio. Guid. Pap. tract. de appell. q. 120. sub num. 89. qua. 5. fol. 67. & quod ita debeamus facere nobis regulam. scribit Card. Alex. in d. §. porro. cum. 9. & quod hæc sit communis. seu magis communis \* opinio. retuli. & sequutus sū supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 18. vti. tantum. & quod hæc opinio obseruetur testatur ij. quos refert. & sequitur Lancell. tract. de arret. par. 1. & cap. 12. de arret. & in nou. appell. pend. ampl. 4. nu. 13. tom. 5. fol. 352. & ego retuli. & sequutus sum d. cap. 97. sub nu. 18. vti. tantum. & postea Farin. in q. q. crim. q. 101. num. 154. vti. contrarium.

• Deducitur hæc ratio ex hac eadem. quarta limitatione. videlicet. quia in notorijs non datur appellatio. testibus ijs. quos citauit supra num. 1.

Sed cōfessus dicitur notorius. testibus ijs. quos citauit d. cap. 97. num. 120. Ergo &c.

• Contra istam rationem sentit Glos. in d. §. porro. in verbo. confessione. dū vltimo

loco refert. quod sola confessio non impedit appellationem in criminali. licet. inquit. Impediat quando agitur extra ordinem ad correctionem. & quod ita sentiat Glos. aduertit ibidem Abb. cum. 5. contra eandem illustrationem sentiunt cum declaratione Archid. in cap. 3. romana. sub num. 10. & 11. de app. in 6. & alij. quos retuli. & sequutus sū infra num. 55. Spec. tit. de confession. §. fin. vti. sed nunquid confessus. num. 8. lib. 2. fol. 101. dicens. confessum posse appellare. tam in causis criminalibus. quam in civilibus. si non admittitur ad probandum errorem. clare & simpliciter Glos. in L. 2. in verbo. propriam. Cyn. & Bat. vterq. num. 1. & Salyc. num. 3. oppos. 2. C. quor. appell. non recip. rursus Glos. in L. vlt. §. iustus. in verbo. appellandi. ff. de appell. & relatus. quam adduxi supra sub num. 9. vti. contra hanc. & ex Franch. etoli infra sub num. 60. vti. confirmatur secundo. sic etiam sentiunt Marao. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. 10. verbo. & quandoque. appellatur. sub num. 92. fol. 503. dicens. requiri copulatiue ista duo. videlicet. quod sit confessus. & conuictus. & alij. quos citauit d. cap. 97. num. 118. & quod hæc sit communis \* opinio legislatorum. scribit Ant. de Butr. tract. de notor. ar. 4. sub num. 56. tom. 4. fol. 56. & hæc opinionem contra limitationem videtur amplexus Nicet. etae. de concord. glos. concord. 6. num. 10. in fine vique ad nom. 20. tom. 18. fol. 191. qui & si confusus videatur loquutus. tamen perit in diffinitioe. quod in isto notorio furis. resukante ex confessione. non sit prohibita appellatio. multaque promiscue adducit. & ita aperit. & sine difficultate refert. & sequitur Farin. in q. q. crim. par. 2. tom. 2. q. 101. num. 62. & quod confessus non conuictus possit appellare refert ex pluribus idem Farin. in d. q. 101. num. 150. limit. 10. & nos quoque multos citauimus d. cap. 97. sub num. 118.

Hæc opinionem sunt forsan diuersæ potius. quam contrariæ. & ideo possunt distinguendo concordari. Arg. enim appellatio est simplex. nulla rationabili causa in ea expressa. & tunc appellatio vel non tenet. vel saltem iudex à quo non tenetur illi deferre. & ideo potest. appellatione non obstante ante superiores inhibitionem. executi sententiam. & in his terminis procedit ratio. quod confessus non appellat. Aut appellatio est cum expressione rationabilis causæ. & tunc non solum

solam tenet appellatio, sed iudex à quo non  
necesse est deferre, & in istis permittit pro-  
cedit opinio contraria, quod confessus po-  
test appellare à hacque diffinitio communi-  
ter tenetur, ut patet ex his, quæ scripti nu-  
seq. & infra nu. 47. & ita etiam tenetur Ph. osp.  
Erlin. post hæc scripta à me visus in qq.  
crim. q. 101. num. 1. 97. & 158. qui adueni-  
t, sic etiam nos tenuisse supra lib. 1. cap. 97.  
sub num. 108. & 125. dicens, iam de iure  
ciuib. quoniam de iure canonico causam esse  
infer eadem in appellatione, non ad effectum,  
ut appellatio subleuatur, quia etiam sine  
causa subleuatur, sed ad effectum, ut iudex à  
quo prohibetur exequi suam sententiam.

REBTENTA illatione eū relata com-  
muni distinctione & concordat:

EXTENDE L. eadem illationem  
cum eadem distinctione, ut si vera de  
iure canonico, secundum quod confessus non  
potest appellare, ut patet in iuribus adductis  
in illatione, & scribunt An. de Bar. in cap.  
61. cum specul. 5. porro. sub num. 6. ibi de  
iure canonico. de appell. dicens, quod, si  
appellans vult reuocare confessionem, &  
illam rationem allegare, potest de iure  
canonico appellare, sed simplex appellatio  
non necessaria ad defendendum, quia à iure  
remota est appellatio, & ibidem Abb.  
num. 5. versus finem, & num. 61. dicens,  
quod iudex à quo tenetur iure tenetur de-  
ferre appellationi, si appellans nullam ex-  
plicitam confessionem obfascitum,  
Ang. Ar. in l. 1. §. iussus, sub num. 17. hinc  
appell. & relat. & Card. Alex. in d. §. porro.  
sub num. 3. vers. nunc secundo. dicens ver-  
que per eadem formalia verba, quod appel-  
latio confessa tantum in causis criminalibus,  
vel ciuilibus, in quibus tractatur de correctio-  
ne criminis, in se est valida, sed iudex à quo  
non tenetur illi deferre, nisi in appellatione  
sit expressa rationalis causa, & Bos.  
tract. crimin. in. de appell. sub num. 27. &  
loquendo etiam in causis ciuilibus, com-  
munem esse opinionem, quod de iure canon-  
ico confessus non appellat, testatur, &  
sequitur per eadem formalia verba Ang.  
Ar. in d. §. iussus, sub num. 19. vers. quon-  
quando. ibi. secundo casu. & Card. Alex. in  
d. §. porro. sub num. 16. vers. quon-  
quando. ibi. secundo casu. & esse communem \* opi-  
nionem testatur ij, quos citat, & sequitur  
Flam. Carr. tract. de execut. sent. cap. 1. bann.  
cap. 1. sub num. 72. & 73. & hanc commu-

nem opinio. retuli, & sequatur sum supra lib.  
2. cap. 97. sub num. 118. vers. tantum, & nō  
habet difficultatem, & sequitur cum distin-  
ctione Flam. in qq. crim. q. 201. num. 155.  
& 158. sed, ut vides, Doctores loquuntur sine  
confusio & promissio verbis.

32. EXTENDE IL. ut sit vera etiam de  
iure ciuili secundum Abb. quoniam retuli, &  
sequitur sum in præced. extensione, & cum  
Abb. facta mentione Antonij de But. infra ci-  
tat. tenet Franch. in sup. citat. cap. 61. cū  
speciali. & porro. num. 5. versus finem, de  
appell. & tenet Erlin. d. q. 101. num. 56. &  
198. & quod ista sit magis communis \* opinio  
retuli Bos. quem refert, & sequitur Flam.  
Carr. tract. de execut. sent. cap. 1. bann. cap.  
1. num. 72. & ego retuli, & sequatur sum.  
d. cap. 97. sub num. 118. vers. tantum.

Comis hanc extensionem tenent Ar. de  
But. in d. §. porro. sub num. 6. ibi. si est  
confessus tantum. & ibidem Card. Alex. sub  
num. 10. vers. ad primum, & vers. aliquando  
loquimur in confesso tantum. & num. 24. in  
fine, dicens esse contra ius ciuile, quod con-  
fessus non possit appellare, Ang. Ar. in l.  
vlt. §. iussus, sub num. 16. vers. ad primum.  
vbi loquitur de iure ciuili, & deinde sub eo-  
dem num. 16. ibi. aliquando loquimur in  
confesso, & num. 17. in vltimis verbis. ff. de  
appell. & relat. à quo Card. Alex. in d. §.  
porro. hæc & multa alia de verbo ad verbum  
transcripsi, ut aduerji supra sub num. 16. &  
patet ex ipsius verbis, quibus loquimur  
& in istam sententiam possumus citare Spec.  
Glos. Cyn. Bar. & Salyc. quos adduxi supra  
sub num. 30. vers. contra.

Quid. Accedunt. Arbitror, interius ci-  
uile, & ius canonico nullam esse differen-  
tiam, nisi in hoc, quod ius canonicum tanquā  
posterior videtur declarasse, confessionem non  
posse appellare, quod & iure ciuili non vi-  
debatur ita clare apertum, unde idē Doct. qui  
constituunt hanc differentiā, deinde  
per declarationes, quas adhibent, reducunt  
istum articulum ad vnam consonantiam,  
& vnam ius, ideoque bene Abb. in d. §. por-  
ro. sub num. 16. Bos. tract. crim. in. de appell. sub  
num. 27. & Maran. in suo spec. par. 6. act. 2.  
princip. in verbo. & quandoque appella-  
tur. sub num. 292. fol. 503. recte procedit,  
dum dissipat articulum huius iuris ciuile  
interius canonicum, & ius ciuile.

Inō dicitur huiusmodi, quod neq. est mel-

ta contrarietas inter Doct. hñi in modo cõ-  
stituenti conclusorem; nã qui cõstituant  
conclusionem negativam, quod nimirum,  
confessus nō appellat, restitogunt, vt in qui-  
busdam casibus appellet, & in illis casibus  
loquuntur illi, qui cõstituent affirmatiui,  
vt patebit ex infra dicendis, sed hoc est, non  
tantum ex eo, quia homines sunt proni ad  
dissentendum, vt in alin proposten scribit  
Cocm. conf. 50. videtur in hac cõsultatione.  
nu. 2. lib. 1. sed etiam quia vnus non videt,  
vel non considerat, quod scribit alius.

33. **RESENTA** vtraq. extensione, quod neq.  
de iure canonico, neq. de iure ciuili possit  
confessus appellare.

**EXTENDE III.** vt maximè procedat in  
criminibus grauissimis, qui a in eis debet esse  
eius exco. n. denegato beneficio appella-  
tionis, Azo in sum. C. rubi. quor. appell. non  
reip. ou. 4. vbi recenset ista crimina grauif-  
sima. Saly. in l. 1. nu. 1. C. de npr. virg. Ang.  
et al. de malf. in verbo. presente d. caio.  
num. 20. & in l. vit. s. iussus, sub num. 16. vers.  
ad primum. ibi. aliquando loquimur in con-  
fesso. ff. de appell. & relat. & Card. Alex. in  
cap. 6. cum speciali. s. porro. sub nu. 10. ibi.  
aliquando loquimur in confesso. de appell.  
Guid. Pap. tract. de appell. q. 120. sub num.  
86. 87. 88. & 90. fol. 61. 71.

34. **EXTENDE IV.** vt procedat generaliter  
in omnibus delictis, & sic in qualibet causa  
criminali. Abb. in d. s. porro. sub num. 5. in fi-  
ne, dicens, quod rationes quare confesso de-  
negetur appellatio militent tam in causa ci-  
uili, quam in criminali, & quod in crimi-  
nali loquitur ille rex. & sentit Glos. in cap.  
3. romana. s. si autem. in verbo. vel de-  
qua. de appell. in 6. ibi, & hoc tam in ciuili  
quam in criminali. & de comuni opin.  
et in causis criminalibus, quam in ciuilibus  
testatur Couar. praet. q. cap. 23. sub nu. 5.  
vers. secunda conclusio. fol. 51. Viu. in tōm.  
opin. in verbo. appellans. opin. 51. inter eōm.  
opin. diuersi. tom. 2. lib. 7. tit. 24. nu. 5. quem  
referre & sequi ut Flam. Carcar. tract. de exe-  
cut. sent. capt. ban. cap. 1. sub nu. 99. & quod  
ista extensio sit vera de iure canonico in  
causis criminalibus, & in causis ciuilibus, in  
quibus tractatur de correptione criminum;  
scribunt Ang. Aret. in l. vit. s. iussus. num. 17.  
vers. si tunc secundo. ff. de appell. & relat. Card.  
Alex. in d. s. porro. num. 2. vers. non secun-  
do. dicens vtrque, quod iudex à quo non  
tenetur deferre appellationi, & loquen-

do in causis criminalibus pecuniarijs, ha-  
bemas cõsultationem, seu morum pro-  
prium Pij V. in Bullarum par. 2. fol. 1181.  
in ordine aliarum constitutionum 180. quia  
cauetur, quod si reus carceratus, vel non car-  
ceratus [loquitur enim illa bulla geogra-  
fuer] condemnatus sit ex sua propria con-  
fessione, tunc nulla tenus executionem con-  
demnationis impediat ex quacunque appel-  
latione interposita; quam bullam in istomet  
proposito cõsiderat etiam Faj. in qq. crim.  
lib. 1. q. 33. num. 23.

Contra istam extensionem sentit Glos. in  
d. s. porro. in verbo. confessione, dicens, con-  
fessus esse dici, quod sola confessio non im-  
pedit in criminali, quin possit appellari, hanc  
Glos. aduertunt ibidem Ant. de Butr. num. 6.  
Card. Alex. nu. 7. vers. alius habetis. & Frich.  
num. 5. vers. in glos. & ita tenet Fely. in cap.  
14. si cautio. num. 24. in fin. in 4. declar. de  
fid. instrum. dum scribit, quod confessio ap-  
pellat in causa criminali.

Non recedas ab extensione.

35. **EXTENDE V.** vt procedat etiam in  
causa ciuili, in qua confessus non appellat,  
Abb. in cap. 6. cum speciali. s. porro. num. 5.  
in fine, de appell. Gemin. in cap. 3. romana. s.  
si autem. sub nu. 6. ibi, sed dominus meus de  
appell. in 6. vbi censet hanc partem esse ve-  
ram, Fej. in cap. 14. si cautio. nu. 24. in fi-  
ne declar. 4. fallen. vbi. que est post fallen. 15.  
de fid. insti. quem i referre & sequi ut Nicol.  
tract. de concord. gloss. conco. 6. nu. 21. in  
fine, tom. 18. fol. 191. & quod confessus nec  
in ciuilibus, nec in criminalibus appellet, li-  
cet testibus conuictus non sit, testatur esse  
communem opin. Couar. praet. q. cap. 23.  
sub num. 5. vers. secunda conclusio. fol. 51.  
& quod de iure canonico teneatur commu-  
niter ista opinio, testatur Card. Alex. in d. s.  
porro. sub nu. 2. vers. secundum casu. & hanc  
commun. opin. referre & sequi ut Couar. vbi  
supra Raginel. tract. de appell. s. 2. cap. 3. sub  
num. 206. vers. prout. in fine, hancq. extensio-  
nem ex Maran. & Roq. diuers. tenui supra lib.  
1. cap. 97. sub num. 52. ibi. exemplifica ter-  
tin, & quod non detur appellatio à confes-  
sione debiti disponunt statuta Vrhis lib. 1.  
cap. 177. nam, vt inquit Card. Alex. supra  
citatus, si denegatur appellatio in causa crimi-  
nali, à fortiori potest denegari in causa  
ciuili.

Contra istam extensionem sentit Glos.  
in d. s. porro. in verbo. confessione, & Ant. de

Butr.



But. num. 6. & apertius tract. de notariis. 4. sub na. 58. fol. 56. dicens, quod non reperit textum, qui innotet in ea antiqua ciuili, quæ exigunt conuictum, & confessum, sed quæ; inquit, in causa civilis militat eadem ratio, quæ in criminali, in qua confessus non appellatur, erit, inquit, in potestate iudicis à quò non deserte appellationi, & apertius Lancell. tract. de accus. par. 2. cap. 12. de accus. & innot. appell. pend. limit. 9. p. inc. num. 21. vers. quarto. fol. 366. dicens, quod innotatio confessionis licet aliqui dicant appellatorem non audiri nisi expressa legitima causaturus tamen inquit est tenet in distinctione; appellationem habere omnem effectum etiam suspensum.

Non recedas ab extensione.

36. EXTENDE VI. ut maxime procedat si confessus acquiescerit sententiæ lata, ut scribunt Ang. Aret. in l. ult. §. iussus. sub num. 28. vers. ad primum. ibi, nisi talis confessus acquiescerit sententiæ. ff. de appell. & relati. Card. Alex. in cap. 6. t. cum speciali. §. porro. sub num. 1. non post medium, ibi, nisi talis confessus acquiescerit sententiæ. de appell. dicens uterque, quod si debitor meus veniat ad iudicium, & ad mei instam iam confiteatur debitum, & sponte suscipit præceptum penes acta, de soluendo non poterit postea etiam infra decem dies appellari, & secundum Ang. & Cardinalem supra citatos hæc extensio procedit, etiam retenta conclusione, quod confessus appellat de iure ciuili; quia in istis terminis loquuntur.

37. Subextende primo, ut procedat etiam si appellans exprimeret causam appellationis; quia adhuc non audiretur, & moueretur, quia acquiescens sententiæ renuntiat iuri appellandi, ut patet ex his, quæ scripsi supra. limit. 2. sub num. 28. vers. pone primo. & num. 29.

38. Subextende secundo hanc extensionem ut procedat etiam si deus non foret in ab initio, sed post constitutam litem, & deinde sponte recipiat sententiam diffinitivam, quia non poterit amplius appellare, etiam si teneretur opinionem, quod confessus potest appellare de iure ciuili. Ang. Aret. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis.

39. EXTENDE VII. ut procedat etiam in eo, qui ab initio negat, & deinde post constitutam litem confiteatur, quia adhuc dicitur sponte confessus, & non timore proba-

tionum, ideoque vii sponte confessus non appellatur, & hoc etiam arbitrius est etiam Farin. qui alios citat in qq. crim. q. 101. num. 147. & 148. limit. 8.

40. EXTENDE VIII. ut confessio propria defuncti de commissis vsui, & rapinis operetur etiam contra heredem, ne possit appellare, Ant. de Butr. in cap. 61. cum speciali. §. porro. num. 6. vers. finem, ibi, per quæ dicit Abb. num. 7. vers. sed quarto ante hæres. Franch. q. 3. num. 20. & Card. Alex. no. 20. vers. sed pro complemento. de appell.

Contra istam extensionem videtur resistere Dec. in d. §. porro. num. 25. ibi, videtur tamen. dicens, quod hæres debet posse appellare pro suo interesse casu, quo defunctus posuisset appellare, si viveret; & enim ego nescio videre quomodo hoc, quod dicit Dec. non sit verum, quod est, & sequitur etiam Rug. l. trac. de appell. §. 1. cap. 3. nu. 207. & quod hæres possit appellare à sententiâ lata super confessione defuncti, scribit simpliciter idem Ant. de Butr. in tract. de notor. arti. 4. num. 59. tom. 4. fol. 56.

Nec obstant quæ scribunt Ant. de Butr. & alij citari supra in extensione, quia respondet, quod loquuntur in casu, de quo in sequenti declaratione.

Retenta extensione.

41. Declara primo, restringendo eam, ut procedat in casu, quando defunctus confessus esset coram episcopo, seu vicario, se exerceuisse vsus, & commississe rapinas, promissurus se restitutionem, quia, secunda declaratione ad fauorem alicuius, qui petierit restitutionem, & docuerit de vsu, hæres condemnatus non potest appellare, testibus Ant. de Butr., Abb. Franch. & Card. Alex. citatis supra in extensione, nisi ostendat aperte grauiorem, ut loquitur Ant. de Butr. supra citatus, vel nisi prætendar iustam causam grauioris, ut loquitur Abb. vel nisi doceat de errore confessionis, ut loquitur Franch.

Ratio in casu huius declarationis est, quia cum ultra confessionem interueniret promissio de restituendis vsuris, videtur acquiescere præcepto episcopi, emanato in virtute dictæ confessionis, & sic procedunt quæ dicti supra nu. 36. vers. excede sexto.

42. Declara secundo, restringendo, ut non procedat in confessione ficta, quia ista non nocet heredi, seu alteri successori, Card. Alex. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 21. vers. & ideo. & Franch. nu. 11. vers. quid autem

aurem in fide. & fuit quod scriptum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 126. ver. tertio ex eo eo. ubi dixi, quod pater teneatur solvere legitimam filij quando delictum probatur vetē secus si fidei.

Quamvis contra hanc declarationem tenet Dec. in eodem. §. porro. sub num. 16.

- 43 EXTENDE IX. ut habeat locum etiam consideratis constitutionibus Marchie, quia confessus adhuc non appellat, vide quæ scriptum supra lib. 1. cap. 97. num. 121. ubi allegavi pro & contra, & firmavit hanc extensionem.

- 44 EXTENDE X. ut habeat locum etiam consideratis motibus propriis, & constitutionibus apostolicis, de quibus scriptum d. lib. 1. cap. 97. num. 122. & hic supra num. 34. verus finem, ver. extendere quarto. & infra. limit. 48. num. 22.

- 45 RESTRINGE I. nunc eandem illationem, positam supra nu. 30. ut non habeat locum in confessione facta metu tormentorum, quia illa non impedit appellationem, Ang. Arer. in l. ult. §. iussus. sub num. 19. verfic. quæro quando. ibi, tertio si allegat. ff. de appell. & relar. Card. Alex. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 9. fall. 1. de appell. & hęc restrictio procedit etiam in eo, qui esset etiam conclusus, ut ex Azo. Bal. Paul. de Cast. Maran. Franb. Glof. & Bar. retuli, & sequutus sum supra num. 17.

- 46 Extende, declara, & subdeclara iuxta ea, quæ scriptum supra num. 18. & seqq.

- 47 RESTRINGE II. ut non procedat, quando in appellatione exprimitur probabilis causa appellandi, quia tunc confessio non impedit eiusmodi appellationem, rationabili causa vestitam, Glo. in cap. 3. romana. §. si autem. in verbo. vel de quo. de appell. in 6. dice ns, quod confessus postest appellare, si vellet allegare, se facti errore esse confessum, quem errorem velit corrigere, Bal. cons. 141. præmissis. sub nu. 1. lib. 1. di reus, quod si appellas talem causam allegat, quæ si esset vera, appellatio procederet, ut ibi gratia, si dicit se confessum per metum, vel altera pars dicit contra appellantem esse notorium facti, & appellans negat notorium, id est, per se notum, vel ex actis indubitanter clarum, cum ergo causa delictiva appellantis, & de contrario eam iustificans sunt in dubio, semper debet præsumi pro appellante quo ad iurisdictionem deferendam, Ant. de Butr. trac. de notor. art. 4. nu. 38. fol.

36. & in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub nu. 6. ver. oppon. glof. de appell. dir em. 9. de iure canonico poreit confessus appellare, si vult confessionem revocare, & illam allegare etroceam, & ibidem. Dec. num. 18. verfic. secunda conclusio. & Card. Alex. sub num. 8. & 9. fallen. 2. & Auf. ad Capell. Tholof. de. cl. 177. si aliquis sit confessus. num. 4. & quod sit communis\* conclusio Doctorū, ut confessus possit appellare à præcepto sibi factio post confessionem, si alleget, confessionem fuisse erroneam, testatur Gallef. ad form. eam. oblig. pat. 3. rubr. de liquidat. num. 19. rom. 6. par. 2. fol. 361. quem etiam refert, & sequitur Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. num. 206. & quod hæc restrictio sit communis\* patet ex his, quæ scriptum supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 118. & sub num. 125.

Et loquendo de appellatione in notorijs, vide infra num. 93. sub limit. 3.

Et loquendo generaliter in quavis appellatione, quæ sit contra ius, vel manifeste frivola, quod non debeat admitti, & tamē debeat recipi, si allegetur aliqua causa rationalis in casu speciali permittit, vide quæ retuli, & sequutus sum infra num. 84. verfic. subrestringe.

Secus est, quando non allegatur rationalis causa in appellatione libello, quia tunc confessio impedit appellationem, & index à quo ei deferre non debet, testibus iisdem. Glof. Archid. Ang. Arer. Card. Alex. & Franb. quos retuli, & sequutus sum nu. 84. & infra nu. 55. restr. 3. ubi videas, & Cobar. in l. unica. limit. 3. sub num. 41. verfic. alias. C. si de momen. poss. & quod sicut in causa criminali confessus non auditur, nisi expressa legitima causa, ita neque audiat in causa civilis, nisi expressa legitima causa, scribit Franb. in cap. 3. romana. §. si autem. sub num. 5. verfic. de confessio. de appell. in 6.

- 48 Declara primo hæc restrictionem, ut iusta causa, vel veniensimilis, propriet quam index à quo tenetur omnino deferre appellationi iurisdictionis à confesso, & condemnato in causa criminali, dicitur multipliciter. Primo quando allegaret, se confessum esse occidisse Titium, quia credebat eum mortuum ex vulnere, quod ei intulit & nunc paratus est locum in iudicio summariæ fidei facere semiplenam iudici à quo, quod dicitur Titius vivit. Secundo si allegaret, se positum ad tormentum, nullis precedentibus iudicijs saltem legitimis, & ideo confessionem postea feram

tam

nam cum tormentis sibi non præiudicare; tunc enim iudex à quo, si, perpenfis indicij, videtur ea non fuisse legitima, vel saltem super hoc esse probabile dubium, tenetur in dubio deferre appellationi. Tertio si allegat, se metu tormentorum fuisse confessum, & suam confessionem in iudicio ratificasse, tunc enim si iudex à quo scit hoc esse, vel probabiliter dubitat, ut quia fuit totus à suo prædecessore, & coram eo confessus, vel dubitat, ne nimis cito fuerit ductus postea ad bancum iuris ad ratificandum, tunc in dubio debet deferre appellationi, Ang. Arret. in lvi. §. iussus. sub num. 19. vers. quero quando. ff. de appell. & relat. & Card. Alex. in cap. 6. r. c. speciali. §. porro. sub num. 16. vers. quero quando de appell. Quarto quando allegaret, eum, quem occidit, fuisse damnatum, vt dixi supra nu. 15.

Subdeclara, vt si iudex à quo scit, causam allegari esse falsam, vt quis sibi bene constas, & in actis apparent indicia sufficientia præcessisse, & se moderatè malefactorum torrisse, & confessionem esse spontè factam, & non metu tormentorum, & congrua quiete, & dilatione interveniente, tunc non tenetur deferre appellationi, ipse enim de facto suo, & actis suis debet esse certus, Ang. Arret. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis.

Declara secundo eandem restrictionem ad usum prius, vt appellans non dicat, appello à confessione mea, vel, appello ab errore meo, sed dicat, appello à iudicis sententia, non obstante confessione mea, quis sui confessus per errorem, vel per metum, quem intendendo probare coram iudice appellationis, Bal. in cap. 6. r. cum speciali. num. 19. de appell. quem refert, & sequitur Contar. in l. vnica. limit. 3. num. 40. C. si de momen. poss.

49 Exiende primo eandem restrictionem, vt, expressa causa rationali, appellatio non solum sit in se valida, sed iudex à quo teneatur illi deferre, Glof. in cap. 3. romana. §. si autem in verbo. mandetur. & Archid. sub num. 10. & 11. de appell. in 6. Ang. Arret. in lvi. §. iussus. sub num. 20. ibi, sed vbi in appellatione. ff. de appell. & relat. Card. Alex. in cap. 6. r. cum speciali §. porro. sub num. 7. ibi, si vero para appellat. & sub num. 19. ibi, sed vbi in appellatione. de appell. & ibidem Franch. sub num. 5. ibi, sed aduerte quod confessus vbi postquam scripsit, quod confessus non appellat, deinde sequendo doctrinam Archid. accon supra citati, inquit, quod si in appel-

latione est expressa causa erroris confessionis, iudex à quo tenetur deferre appellationi, Austr. ad Capel. Tholof. decis. 177. si aliquis sit confessus, num. 4.

Et loquendo de appellatione in notarijs, scripsi infra nu. 93. sublimit. 3.

Et loquendo indistincte, quod si pro causa grauaminis allegaretur aliqua specialis causa, quæ si esset vera, deberet legitimari, reputari, tunc appellationi sit deferendum, scribit idem Franch. in cap. 3. r. de prior. in principio, ibi, intellige nisi pro causa. de appell. & quod expressio cause in appellatione, quamvis non sit de forma appellationis, operetur, vt iudex à quo deferat appellationem, cum alias non teneatur admittere appellationem, quando prima facie est contra ius, scribit idem Franch. in cap. 19. c. salu. nu. 3. not. vbi. & in cap. 6. r. c. speciali. §. porro. num. 6. vers. ex prædictis nota. de appell.

50 Exiende secundo, vt teneatur deferre ante inhibitionem iudicis ad quem, vt scribunt in terminis Ang. Arret. in l. vii. §. iussus. sub num. 20. ibi, sed vbi in appellatione. ff. de appell. & relat. & Card. Alex. in cap. 6. r. cum speciali. §. porro. sub num. 19. ibi, sed vbi in appellatione. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. sub num. 292. versus finem, fol. 503.

Extende tertio, vt in tantum teneatur deferre, vt, si non derulerit, malefactor, & debet puniri ea poena, qua puniuntur non deferentes appellationi, Ang. Arret. in d. §. iussus. sub num. 17. vers. nunc secundo. & Card. Alex. in d. §. porro. sub num. 12. vers. nunc secundo.

51 Exiende quarto, vt licet non deferat appellationi, tamen eius iurisdicção est suspensa, & non potest exequi sententiam, quando in appellatione est expressa causa, quæ habet offuscare notorium. Couar. pract. qq. cap. 23. sub num. 5. vers. secunda conclusio. & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innot. appell. pend. limit. 9. princip. num. 4. non. 5. fol. 366. & Prosp. Farin. in qq. crim. q. 101. num. 158. & loquendo generaliter de appellatione in notarijs, reuli, & sequutus sum infra sub num. 93. in fine sublim. 3.

Contra hanc quartam extensionem tenent Ang. Arret. & Card. Alex. quor. citauimus supra num. 16.

Contra eandem extensionem sentiunt Archid. in cap. 3. romana. sub num. 11. de appell. in 6. & Contar. in l. vnica. limit. 3. num. 452.

Ecc

C. si

C. si de mom. post. quos etuli infra num. 55. dum scilicet, quod expressio causae rationalis operatur leuiorem receptionem appellationis, & inhibitionem faciendam, & sic videtur sentire, quod de per se non suspēdit. Reverta expensio, quae est vera.

- 52 Subextende eandem extensionem, vi in tantum suspendi, quod iudici, volenti exequi in causa criminali poenam intractabilem, non obstante appellatione interposita, cum expressione rationalis causae, possit impunē resisti de facto; & moueor ad hanc subextensionem, quia quando appellatio interponitur in casu permissio, & nihilominus iudex vult exequi poenam intractabilem, potest resisti de facto, etiam si appellatio fuisse interposita à tertio, & potest reus extrahi sibi de manibus, si veli de eo facere executionem, Bal. in l. 7. additio nu. 2. vel si item adde, C. de epis. aud. Card. Alex. in cap. 61. cum speciali. §. potest. sub nu. 19. de appell.

- 53 Limita primo, declarando hanc quam extensionem, quod & si hanc appellatio cum expressione rationalis causae impedit executionem sententiae, laet contra sponte confesum, vi dixi in extensione, & condemnatus admittatur ad appellandū infra decem dies, tamen iudex potest eum exequi, non expectatis decē diebus, qui dantur cōdenatis ad appellandum; de iatio est, quia terminus ad appellandum conceditur quando ex regula datur appellatio, sed quando ex regula denegatur appellatio, tunc non cōceditur terminus, quia, sublatio principali, tollitur tendentia ad illud, quare, cū appellatio cōfessi regulariter sit prohibita, & per modum fallentiae sit permissa, quando in ea est expressa causa rationalis, iudex statim in regula, & donec sibi per fallentiam non inferatur impedimentum, non potest quandoque exequi, de hac est veritas, & ita seruat.

- 54 Limita secundo, ut non procedat in appellatione confessi, & conuicti, quia quamuis in ea exprimitur causa rationalis, tamen non suspendit iurisdictionem iudicis à quo, qui proprie ea poterit exequi sententiam, non obstante eiusmodi appellatione, & moueor ad istam limitationem hac vnicā ratione.

Contra id, quod est probatum, & confessionis propriae, & testium depositionibus, nulla potest recipi probatio, quantumvis allegaretur error confessionis, quia tunc probationes sunt luce clariores, & ideo non dicitur errare in confessione, quia veritas consonat

cum confessione, unde non potest confessio nec reuocari, Bal. in l. 3. sub num. 2. vers. quoniam nunquid. C. quor. appell. non recip. quem refert de sequitur Rol. à Vall. conf. 73. si vidisset. num. 1. 6. lib. 3.

Cōfirmatur primo hac ratio, quia cōfessio praeualens didis, quos confessus examinaret contra suam propriam confessionem, Felyn. in cap. 31. praesentium. sub num. 6. ibi, & certum est de testib. Giam. dec. 1. 03. illust. num. 61. Io. Mar. Monticel. in i. epert. de testib. fol. 298. col. 3. in principio, 1. om. 4. Capua. qu. dec. 20. seu 283. testes examinati. num. 6. & 7. par. 3. C. de Gest. de eis. 6. alioqui, 75. quatuor. num. 2. de testib. fol. 110. etiam si essent mille testes, vi scribunt Io. de Amic. conf. 1. 6. factum. num. 26. conf. 33. in causa & lite. num. 3. & conf. 45. in causa agitata. num. 3. Gabi. in conclus. lib. 1. tit. de testib. concl. 4. num. 77. Imò testes contrarij confessioni non sunt reducendi ad concordiam cum confessione, licet essent reducendi ad concordiam cum alijs testibus, Innoc. in cap. 16. cum coniungat. nu. 2. vers. sed dices. de offic. & potest. iud. deleg. quem referunt de sequitur Abb. ibidem, sub num. 7. Bar. in l. 1. §. creditur. num. 7. in fine, ibi, sol. dicit. & nu. 8. la. Cnu. 1. vers. nota tamen, & Dec. num. 8. si si cer. per. Felyn. in cap. 16. cum tu. concl. 5. num. 9. de testib. hoc idem scribit Crauet. conf. 171. magister iohannes. num. 10. vers. infero. Petr. rad. de fideicom. q. 12. nu. 1314. & seq. de Caput. q. vii supra.

Ergo multo magis praeualebit confessio, quae habet concomitantiam testium concordantium cum ipsa confessione.

Et licet assumptum huius confirmacionis non videatur verum in causa criminali, quia si quis fateatur, se tali die occidisse talem, & testes deponant, istum confesum ea die neminem occidisse, quia illa die fuerunt semper cum eo ita, vi non potuissent illum occidere, quin vidissent, talis inquisitor de homicidio debet absolui, vi scribunt Arer. in cap. 35. ex tunc. num. 7. de testib. & Bostr. tract. crim. tit. de conf. num. 70. tamen erit indubium de verum, quando adsum confessio, & testes.

Et maxime procedit hac ratio, quando testes iam fuerunt publicati, quo casu alij examinari nō possunt, Nicol. itac. de obco. glof. concor. 6. num. 9. in fine, & nu. 10. 10m. 18. fol. 191. qui loquitur in proprijs terminis.

Confirmatur secundo ex his, quae scripsi lib.

lib. præced. cap. 7. num. 684. ubi dixi, quod quis non potest reuocare positionem probatam in actis.

Contra hanc rationem faciunt ea, quæ scribit Franch. in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 6. versus finem, de appell. & quæ scripsi infra sub num. 16. vers. deduco, in quibus locis ponitur pro possibile, quod in causa appellationis reprobandur dicta testium, & probetur error confessionis.

Quicquid sit de veritate rationis, vera est limitatio, à qua non discedo.

- 57 **RESTRINGE III.** sen declara, vt quantum index à quo non teneatur deferre appellationi confecti, & possit exequi sententiam antequam inhibitionem, quando in appellatione non est expressa causa; tamen appellatio in se est valida, & ideo poterit appellans eam prosequi coram iudice ad quem, ex quod deuoluitur causa ad eum, vt concordando opiniones, scribit Archid. in cap. 3. romana. sub nu. 10. & 11. ibi, vnde dicas, de appell. in 6. dicens, quod appellans non adstringitur exprimere causam, quin appellatio teneat, tamen, inquit, tenetur exprimere, quoad leuiorem receptionem appellationis, & inhibitionem faciendam, & ex eo refert, & sequitur clariss. Franch. in cap. 14. consultuit. in vltimis verbis, & in cap. 61. cum speciali. §. porro. sub num. 5. ibi, quærit Archid. de appell. & quod licet notorium tollat necessitatem deferendi appellationi, non tamen per omnia tollat eius effectum, quia scilicet nihilominus appellatio in se est valida, & eius expressio sit necessaria solum quoad leuiorem receptionem appellationis, & inhibitionem faciendam, refert, & sequitur Couraz. in l. unica, limit. 3. sub num. 44. vers. interim, & num. 45. C. si de mori. poss.

Ratio quare appellatio sit valida est, quia in appellatione à diffinitiva non est necessaria expressio causæ, testibus Archid. Abb. Franch. & Spec. quos tenet, & sequuntur sum supra q. 4. num. 5. & quare nihilominus sit exprimenda est, quia expedit appellanti, vt eam exprimat, quia si non exprimat, iudex à quo non tenetur deferre appellationi, & ideo potest exequi ante inhibitionem, & executio tenet, vt scribit Cemin. in cap. 3. romano. §. si autem. versus finem, num. 7. de appell. in 6. & quod in omnibus casibus, in quibus à iure est prohibita appellatio à sententia diffinitiva, debeat exprimi causa in appellatione, non quia ipsa sit de forma ap-

pellationis, sed ad hoc vt iudex à quo deferat iudici ad quem, scribit Franch. in d. cap. consultuit. versus finem, sub num. 6. & in d. §. si autem. in fine, num. 6. vers. & non.

Contra hanc restrictionem, quod tamen appellatio in se valida non sit, & ideo non deuoluitur, & non possit appellans eam prosequi coram iudice ad quem, tenet Cardin. Alex. in d. §. porro. num. 18. vers. vnum. tene meum. in vltimis verbis, dicens, quod contrarium communiter non tenetur.

Retento restrictione, quæ est communis.

- 56 Nota primo illam ex his, quæ dixi latius huius restrictionis, quod index ad quem potest inhibere iudici à quo in causa appellationis, quando condemnatus est solum confessus, & non conuictus, & iudex à quo sic non potest vltius procedere, Astruc. Appell. Tholo. decif. 177. si aliquis sit confessus. sub nu. 6. Clar. lib. 3. recept. sent. §. si. q. 94. circa finem principij, & ita sentit Ang. Arret. in l. vi. §. iussus. sub nu. 17. vers. nunc secundo. ff. de appell. & relut. & Card. Alex. in d. §. porro. sub num. 12. vers. nunc secundo, versus finem, dum scribit, quod tenebit executio facta ante legitimam inhibitionem iudicis ad quæ, & est communis, quia difficultatem faciunt Doctores solum, in confesso, & conuicto.

- 57 Notu secundo, quod licet index à quo non teneatur deferre appellationi in notorijs, & quando quis est confessus, nisi sit in appellatione expressa causa rationalis, vt dixi in restrictione, tamen, si detulerit, negatiuum deuoluitur ad superiores, vt scribit Franch. in cap. 5. cum appellationibus. §. si verò. in vltimis verbis, sub nu. 11. de appell. in 6. adde quæ scripsi infra lim. 6. memb. 7. an. 87.

- 58 Extende eandem restrictionem, dum dicimus, causæ expressionem, seu inscriptionem non esse necessariam quoad validitatem appellationis, vt procedat etiam in illis casibus, in quibus ius prohibet appellationem, Franch. in cap. 14. consultuit. §. primo, versus finem, sub num. 6. ibi, non tamen intelligas quod expressio, & clarius, ac fusius in cap. 61. cum speciali. §. porro. num. 6. vers. ex prædictis not. de appell. & satis probatur hæc extensio ex dictis supra num. 53. in restrictione.

- 59 **RESTRINGE IV.** vt non procedat in confesso post sententiam, quia poterit appellare, Paul de Cast. in l. 1. num. 3. vers. & no. C. quare appell. non recip. Franch. in

cap. 3. romana. §. si autem. num. 5. verſ. quid autem. in ſine, de appellat. in 6. de Cardin. Alexan. in cap. 61. cum ſpeciali. §. porro. ſub num. 9. ſallen. 3. de appell. Nicell. tract. de concord. gl. conor. 6. fall. 3. in ſine, num. 21. rom. 18. fol. 191. & Farin. in qq. erim. q. 101. nu. 38. verſ. limita terrio. & num. 139. vbi loquendo in cauſis ciuilibus, refert aliquid in contrariu. & hanc reſtrictionem eſſe veram in cauſis criminabilibus, in quibus quis non poteſt ſibi praeiudicare in facultate appellandi, ſcribit Franch. d. 5. porro. ſub num. 6.

Ratio eſt ſecundum Paul. de Caſtr. vbi ſupra, quia ſententia nō dicitur lata virtute confeſſionis.

60 **RESTRINGE V.** vt non procedat in ſicte confeſſo, quia is poteſt appellare, Franch. in cap. 61. cum ſpeciali. §. porro. ſub num. 8. verſ. ſed queritur primo. Card. Alex. ſallen. 3. ſub num. 9. & 10. de appell. Auſt. ad Capell. Tholoſ. decif. 177. ſi aliquis ſit confeſſus, in ſine num. 11. & idem tenet ſub verbo, credo, Ant. de Butr. tract. de notor. art. 4. num. 38. in vltimis verbis, tom. 4. fol. 56. Farin. in qq. erim. q. 101. limit. 7. nu. 146. & quod ſicte confeſſus, & condemnatus, quia ſit contumax in non reſpondendo poſitionibus, poſſit appellare, & excuſare ſuam contumaciam, ſcribit Franch. in cap. vlt. in ſine, de confeſſ. in 6.

Confirmatur primo iſta reſtrictio in ſorictibus, quia, ſi eſſet ſicte confeſſus, & conuictus, diſponente ſtatu, quod contumax habeatur pro confeſſo, & conuicto, poſſet adhuc appellare, Bal. in l. 13. ita demum. num. 6. verſ. reſtat vnum. C. de procurator. & in l. 1. num. 1. C. quor. appell. non recip. Guid. Pap. tract. de appell. q. 120. num. 91. rom. 5. fol. 61. Farin. in qq. erim. q. 101. nu. 146. limit. 7. & alij, quos citauit ſupra lib. 1. cap. 97. num. 126.

Confirmatur ſecundo, quia verē confeſſus poteſt appellare, Franch. in d. 5. porro. ſub nu. 8. Gloſ. Spec. Cyn. Bar. & alij, quos citauit ſupra num. 30. verſ. contra, ergo a fortiore poteſt appellare ſicte confeſſus, & ita argumentantur Franch. & Card. Alex. ſupra citati.

Contra iſtam reſtrictionem firmaviſmus nos ſupra lib. 1. cap. 97. ſub num. 118. verſ. tantum. quod turſus amplexi videmur lib. praeced. cap. 7. ſub num. 545. verſ. nec obſtat. & infra limit. 48. num. 16.

Comprobat hae contraria opinio, retorquendo ſecundam confirmationem adductam pro reſtrictione, nam dico, quod verē confeſſus non appellat, reſtibus his, quos reſtuli, & ſequutus ſum d. cap. 97. ſub num. 118. verſ. tantum. & dixi ſupra num. 30. & 31. ergo neque appellabit ſicte confeſſus.

Quid dicendum? Reſpondeo, iſtam contrarietatem poſſe concordari duplici diſtinctione. Prima diſtinctio eſt, vt ſi appellatur cum expreſſione rationabilis cauſae, tunc procedit reſtrictio, ſecus ſi appellatur ſine expreſſione rationabilis cauſae, hanc diſtinctionem reſtuli, & ſequutus ſum ſupra ſub nu. 30. verſ. hae opinioniones. & in proprijs terminis habes infra nu. 62. Secunda diſtinctio eſt, vt ſi appellatur à declaratoria confeſſionis, hoc eſt, ab iſta interdicentia habentem vim diſſiniſtiuae, qua contumax ob ſui contumaciam declaratur per confeſſo, ſeu pro confeſſo, & conuicto, poſſit appellari per ea, quae dixi limit. praeced. num. 10. & ſarius ſupra quaſt. 5. ſub num. 91. verſ. reſtrange. & lib. praeced. cap. 7. num. 545. & ita procedit reſtrictio; ſecus eſt, ſi appellatur poſtea à ſententia diſſiniſtiua lata ſuper negotio principali, quia ob iſta non appellatur per ea, quae ſoluendo cuiusmodi contrarietate ſcripti d. lib. praeced. cap. 7. num. 545. verſ. nec obſtat. & in his terminis procedit opinio contraria, & nota hanc diſtinctionem, quia cum alibi non reperies, & eſt multum exequi, quia, ſi nō appellat à declaratoria, quae inferit hoc pracludium, non poſſit appellare à diſſiniſtiua, quae in hoc grauamen nullum inferit.

61 Retenta opinione contra reſtrictionē cum diſtinctione relata.

Extende eam, vt procedat etiam in ſententia lata contra eum, qui ob ſuam contumaciam in non recognoſcendo manus ſuae ſcripturam, qua eſt obligatus, ſunt prius pronuntiata pro recognita, & deinde iuxta obligationē condemnatus per ea, quae ſimpſi lib. praeced. cap. 11. num. 1053. qui a licet poſuiſſet appellare à pronuntiatione, quod haberetur pro recognita, tamen, ſi deinde appelleret à ſententia diſſiniſtiua, non deber audiri, ſicuti non audiretur, ſi verē recognouiſſet, cum in ipſa ſcriptura adſit confeſſio, ſed male hae extenſio ſeruatur hic Romae, vbi videtur ſapius admitti iſtam appellacionem, ſed certe non deberet aduini, niſi ad effectum deuolutiuum.

62 Limita primo eadē opinionem, eiſque

extenſa.

exercitium, vt non procedat fit in appellatione allegatur iusta, seu rationabilis causa, quia tunc poterit appellare, sicut declinat Ang. Arr. in l. vlt. §. iustus. sub num. 9. de seqq. ff. de appell. & relat. & Franch. in d. cap. 8. cum specialis. §. pot. ver. quoniam primo. sub num. 8. hysce aduerte quia de appell. & non habet differentiam, quia procedit etiam in confessione vera, vt ex pluribus rebus, & sequetur sum supra num. 47. ver. restitue secundo. *lib. 2. c. 1. §. 1.*

63. Limira secundo, vi de stylo non feruen-  
tur hic in Curia, quin passim appellatio, nul-  
la etiam expressa rationabili causa, retri-

Hic stylus in foro Capitolino suffragatur  
ex dispositione statutorum, quia, cum sit-  
tentis prohibita sit appellatio in decretis iuribus  
super fidei confessione, & recognitione; ut  
dixi remissius infra num. 66. à qui de iure  
permittitur, ut dixi supra num. 60. in fi-  
ne, debet concedi à diffini iura, lata super nes-  
gotio principali, ne statuta minus odiosa  
dine.

64. - Limita testis, ut non procedant in appellatione à declaratione, qua declaratur pro confesso antequam feratur sententia definitiva, quia ab ista potest appellari, etiam non expressa et ausa, ut distinguendo dixi supra, sub num. 60. in fine.

65. Confirmatur hæc limitatio à finitū, quia  
à declaratorie notorij datur appellatio, licet  
non debeat à notorio, Etiam h. in cap. 13. per  
uocia, num. 13. in vltimis verbis, & quia  
de appell. Felyn. in cap. 1. cum non ab ho-  
mine, col. penult. num. 1. v. de not. de he-  
dic. Nicol. tract. de consuet. gloss. comor.  
6. fallu. a. num. 18. tom. 18. fol. 191.  
& Lamiellot. tract. de attent. par. 3. cap.  
12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 9.  
prior. in fine, num. 13. fol. 366. & facimus,  
que scripti de declaratoria inclusis in exco-  
municationem infra limit. 22. num. 36. verbi  
sublimitia secundo.

66 Falli hæc limitatio in foro Capitolino, quia ab ista declaratoria non datur appellatio iuxta ea, quæ scripti supra lib. 1. cap. 96. num. 21. & resti lib. præceden. cap. 7. num. 246.

67 **RESTRINGE VI.** vi non procedi in confessione procuratoris, quia eius confessio non impedit appellationem, Ant. de Burr. traß. de notor. art. 4. nu. 58. in fine tom. 4. fol. 56. & in cap. 61. cum speciali S.

p. porro, sub nu. 6. verbi. adverte nomen. Franch.  
 num. 4. verbi. ubi quid dicitur. & Card. Alex.  
 num. 22. verbi. sed quid de confessione. det.  
 appell. Bolin La. num. 4. verbi. deinde uota.  
 Paul. de Cast. num. 2. verbi. in tex. & Salyc.  
 num. 1. C. quorum appell. non redp. Parin.  
 in qq. crim. pa. 2. tom. 1. q. 101. in sum. 4. q.  
 dimi. 4. Rugin. tract. de appell. f. 2. cap. 3.  
 in sum. 208. & hoc sentit tex. in d. l. 3. in his  
 verbis. *esse appell. propria*.

68. Extende primo istam nullitatem, ut maxime procedat in procuratorem habentem mandatum generale ad negocia, quia in compendio in malefiliis, non solum non potest confiteri praeiudicare dominum, sed dicitur falsus procurator quod ad maleficia. Ballo d. l. 2. num. 3. vers. item notis. C. quoniam. non recit.

69. *Extende secundum, vi procedat etiam si habuisset speciale mandatum ad confitendum, quia adhuc dominus potest appellare, Rauh. de Casti. d. 1. 2. num. 2. C. quon. appell. non recip. & Farin. d. quatuor. tot. num. 149. limic. 4.*

70 Extēde tētiō, ut sicut vix vocis cōfessio,  
facta à procuratore nō impedit appellatiōem  
iuxta ea, quæ scripti sūp. nom. 67. Ita multo  
minus impediatur confessio facta, Cardin.  
Alex. in rap. 61. cum speciali. s. pond. nu.  
22. ut si. sed quid de confessione. in fin. de  
appell. c. sentit ibidem Fran. h. q. vii. nu. 4.  
dum ait, quod confessio procuratoris etiam  
vera non praeiudicat domino, quod appella-  
re non possit.

71. Extende quarto, vi procedat etiam si vi-  
tra confessionem procuratoris extaret plura  
probatum per testes, quia dominum adhuc  
posset appellari, Rugin. tract. de appell. §. 3.  
cap. 3. sub num. 308.

72 ¶ INFERO III. quod iocunctus  
 animum testibus, contra quos nihil fiat op-  
 positum, dicitur notorius, ac si esset confe-  
 sus, vi sentit aperte Io. Andr. in c. p. 84. i. una  
 specialis, num. 14. in verbo, alio modo, de  
 appell. & quod probationes faciant notor-  
 iam, sicut sententia, refert, & sequitur abbe-  
 dem Abb. S. porta. num. 4. & quod probatio-  
 nes faciant notorium post conclusum in causa  
 12. quia iunc non potest contra eas opponi  
 ferbant An. de But. rati. de notor. arti. 2.  
 sub num. 24. & 25. verbi. venio ad exempla  
 com. 4. fol. 52. Abb. in cap. 24. cum ulim.  
 sub num. 3. de verbi. significat. Coar. in l. vbi  
 1. limit. q. num. 21. 23. 24. & 31. verbi. quod.

pariter. C. si de momen. poss. & quod faciant notorium, scribit Curt. Sen. tract. de iur. iur. pre. calum. om. 4. tom. 3. par. 2. fol. 130. & ex alijs rebus, & sequitur in supra lib. 1. cap. 76. sub om. 8. vers. si sumus in secundo, & consequenter testibus conuictus non potest appellare, quando nihil oppositi fuit, nisi aliqua iusta causa allegetur, per quam iustitiae etor appellatio, vt scribit, sed corripit, in libro meo Dec. in d. §. potest. num. 13. ibi, nisi dicamus quod quando nihil dicit, & quod Host. & Io. And. in d. cap. cum speciali. seaserint, in notorio probati non audiunt appellari em. scribit sed non sequitur And. de Barr. tract. de not. ar. 4. sub num. 36. vel si, hanc omnia. tom. 4. fol. 36.

Ratio huius dilationis, & consequentie est, quia paria sunt, esse conclusum in causa, vel esse latam sententiam, vt referunt, & le. 3. quoniam M. An. Blane. tract. de comprom. lib. 5. par. 5. p. 1. sub num. 5. tom. 3. par. 2. fol. 177. & Contar. in d. limit. 9. sub nu. 25. ibi, facit quod alias.

Sed sententia, contra quam non opponitur, iudicia rem iudicam, & res iudicata, notorium, a quo appellari non potest per ea, quae scripti in supra lib. 1. cap. 76. sub num. 2. & in supra q. 1. a. num. 143. & hanc quaest. 17. limit. 2. num. 69. ergo idem dicendum est, si non opponitur contra probationes.

- 73 **Contrariam opinionem;** quod enim dicitur appellatio, non breui et And. de Barr. tract. de not. ar. 4. num. 36. tom. 4. fol. 36. dicens, planum esse, quod in notorio probationis admittitur appellatio, & quod ubi datur appellatio, notorium, resultans ex probationibus, non tollat beneficium appellationis, quia appellatio ipsa suspendit effectum conclusionis in causa, & omnium probationum, refert, & sequitur Rot. d. in d. decis. 100. ex nouem. sub num. 9. par. 2. & quod in notorio probationis planum sit, quod appellans audiatur, & appellatio operetur effectus suos, refert, & sequitur Lancelot. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 9. p. 1. princip. num. 12. vers. quoniam. fol. 366. & quod conuictus tamen per testes, vel alias probationes potest sine dubio appellare, scribit Franch. in d. cap. 61. cum speciali. §. potest. sub om. 5. ibi, aliquando quis est tamen conuictus per testes, de appell. & certe hac sententia est communis, & recepta in gravi vbiq; & in isto notorio intelligo Card. Alex. in rap. 3. p. 1.

neat. num. 61. in fine, de appell. & Nicol. tract. de concord. glol. concord. 6. fallit. in sub num. 16. fol. 292. dum ait, in notorio iuria admitti appellationem. & res clare refert, & sequitur, loquendo aperte de notorio inris, Farin. in qq. crim. q. 2. p. 1. num. 62. & num. 131. limit. 1. hancque opinionem contra iustitiam in potest deduci et de i. 1. C. quon. appell. non recip. & a Gratiano fuit aperte recepta in cap. ult. vers. in occultis autem. 2. q. 6. & hodie hac contraria opinio in tantum seruatur vbiq; vt qui tenet coo-

- 74 **EXTENDE I.** hanc contrariam opinionem, vt possit appellari etiam in notorio per factum, Lancel. qui alios citat in p. de. a. 1. ent. par. 2. cap. 22. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 9. princip. sub num. 12. tom. 5. fol. 366.

- 75 **EXTENDE II.** vt procedat etiam si testes sint publici, sit conclusum in causa, & sint factae destinationes, & contra testes non sit oppositum, quia adhuc potest a sententia appellari per ea, quae in istis terminis etuli, & sequitur sum supra num. 73, quia habet locum illud (hoo probatum probando) & non ex eo, quod quis in prima instantia non impugnauit testes, dicitur acceptasse eorum dicta.

- 76 **RESTRICTE** eandem contrariam opinionem, vt non procedat in aliquibus criminibus grauissimis, quia in eis conuictus non appellat, l. 16. consilium i. l. 1. & ibi Glol. vlt. §. de appell. & relai. Saly. in l. 1. oppof. 3. nu. 4. & 6. C. quorum appell. non recip. & quod in istis grauissimis delictis non deum appellatio, scribit simpliciter Az. Saly. Card. Alex. & alij, quos refert, & sequitur sum supra sub om. 33.

- Primum delictum grauissimum, in quo non datur appellatio, est haeresis, Gnid. Pap. tract. de appell. q. 1. 10. sub num. 87. tom. 5. fol. 61. Rol. Vall. tom. 73. §. vidissim. nu. 10. lib. 3. Prosp. Farin. in qq. crim. q. 1. 1. om. 45. limit. 2. & num. 46. Glol. Archid. Eymer. Pegn. Felyn. Maran. Gundiss. Ioan. Roy. & Simanc. quos refert, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 97. om. 98. vbi citat etiam infra.

- 77 **Secundum delictum grauissimum est raptus virginia,** in quo denegatur appellatio, & Saly. in l. 1. num. 1. C. de rapt. virgin. Maran. in suo spec. par. 6. §. 2. p. 1. princip. in verbo. & quique appellatur limit. 6. nu. 295. fol. 513. & alij, quos refert, & sequitur Farin. in qq. crim.



crim. par. 2. abm. 1. q. 101. limit. 4. nu. 48. vbi  
ex Decran. de commun. opin. 1. q. 101. 11  
77. Declara istam communem opinionem, vt  
procedat in principali rapore, secus in socijs  
& auxiliatoribus: Item si si plene conuictus  
per claras probationes, secus si probationes  
non sint clare: Item quando iudex fuit rap-  
tra, & etiam cognita, secus si raptra, & non  
cognita, vide Farin. d. 1. q. 101. num. 49. 50.  
de 51.

78. Tertium delictum grauissimum, in quo nõ  
datur appellatio, est crimen læsæ maiestatis,  
Guid. Pap. trac. de appell. q. 120. sub nu. 86,  
& seqq. ad v. Nicol. trac. de concord. glof.  
concor. 6. fall. 1. 15. nu. 149. tom. 1. fol. 197.  
Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in  
verbo, & quandoque appellatur. limit. 8. nu.  
297. fol. 503. Auf. ad Capell. Tholo. decif.  
277. si aliquis sit confessus. num. 8. & 10.  
Marchef. citat. de commiss. par. 2. in commiss.  
appell. cap. 2. num. 33. fol. 34. & Prosp. Farin.  
in qq. crim. q. 101. num. 50.

Contrariam opinionem: quod enim ad-  
mittatur appellatio in crimine læsæ maiesta-  
tis, tunc tenent Glof. Aret. Ceter. Lauden. &  
alij, quos referunt, & sequuntur Clar. lib. 5.  
recept. sent. 5. fin. q. 94. versus fine principi;  
& latius Rol. Vall. conf. 73. si vidisset. nu.  
10. in fine, vers. sed præmissis. & num. 11. &  
seqq. lib. 3. & Farin. d. q. 101. num. 9. & 11  
vbi de opin. communi, & quod in Francia  
recipiatur appellatio condemnati de crimine  
læsæ maiestatis, & condemnati de falsa  
moneta, dummodo non sit condemnatus à  
Rege, vel à suprema eius curia, vel Marefcal-  
lo, vel à iudicibus deputatis à Rege, scribit  
Rebuff. in proem. cõstit. glof. 5. num. 16. vers.  
non seruatur. tom. 1. fol. 42.

Quid in crimine barattarie, vide infra li-  
mit. 16. sub num. 3. vers. etiam casus.

79. Quartum est insignis latrocinium, quia in-  
signes latrones statim puniri, non admittit  
appellationem, inuicem est Reipub. l. 16. consti-  
tutiones. ff. de appell. & relat. Innoc. in cap. 28.  
pastoralis. sub num. 3. versus finem, vers. ad  
hoc ita. de offic. & potest. iud. deleg. Guid.  
Pap. trac. de appell. q. 120. sub num. 87. tom.  
5. fol. 61. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2.  
princ. in verbo, & quandoque appellatur. li-  
mit. 7. num. 296. fol. 503. Marchef. trac. de  
commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. sub  
num. 32. seu 33. fol. 34. & Farin. in qq. crim.  
q. 101. limit. 6. num. 53. & quod famosi la-  
tro non appellet, etiam attenta benignitate

iuris canonici, refert, & sequitur Lancell.  
trac. de i. reot. par. 3. cap. 12. limit. 25. nu. 25.  
fol. 372. & qui dicantur insignes latrones, vi-  
de Farin. d. limit. 6. nu. 54.

80. Quintum est concitatio seditionis, in qua  
non datur appellatio, d. l. constitutiones. ff.  
de appell. & relat. Innoc. in d. cap. pastoralis.  
nn. 3. versus finem, de offic. & potest. iud. de-  
leg.

81. Sextum est ductio factionum, quis ducet  
factionum condemnari non appellatur, dicta l.  
constitutiones. Rol. à Val. conf. 73. si vidisset.  
num. 24. lib. 3. & Prosp. Farin. in qq. crim. q.  
101. limit. 2. num. 12. & aduerte, quod factio  
sumitur pro prodicione, quæ fit contra Prin-  
cipem, vel Remp. Guid. Pap. trac. de appell. q.  
120. num. 87. fol. 61. Maran. in suo spec. par.  
6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque ap-  
pellatur. limit. 8. num. 297. fol. 503. & qui di-  
cantur insignes factiones, concitatores sed-  
itionum, & ducet factionum, declarat Farin.  
d. q. 101. num. 54. & Rol. à Vall. vbi supra, di-  
cens, quod dux factionis, qui ordinaret, vt  
Ciuitas rebellaretur, non potest appellare.

82. Septimum est crimen simoniacum, Guid. Pap.  
d. q. 120. sub num. 87. fol. 61. Maran. in suo  
spec. par. 6. act. 2. princ. in verbo, & quando-  
que appellatur. limit. 9. num. 298. fol. 504.  
& Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. li-  
mit. 3. num. 47. vbi recenset Rotæ decisionem  
distinguentem.

83. Octauum est falsæ monete, l. 1. & ibi Sa-  
lyc. C. de fals. mon. Spec. rit. de appell. 5. in  
quibus. vers. 29. num. 11. Ang. trac. de malef.  
in verbo, pratic. de calo. sub num. 20. fol.  
263. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ.  
in verbo, & quandoque appellatur. limit. 5.  
nu. 294. fol. 503. Auf. ad Capell. Tholo. decif.  
277. si aliquis sit confessus. num. 10.  
Marchef. citatur supra sub nu. 79. & Farin. d.  
q. 101. limit. 5. num. 52.

In Francia non seruatur, teste Rebuff.  
quem citat supra sub num. 78. vers. con-  
trariam.

Sunt & alia delicta graua, videlicet, homi-  
cidium, veneficium, ars malefica, seu in-  
cantatio, adulterium, & manifesta violentia,  
in quibus denegatur appellacionem homice-  
dis, veneficis, magis, seu maleficis, adulteris &  
ijs, qui manifestam commiserunt violentiam  
scribis Papien. in pract. in form. appell. à sen-  
t. dista. In glof. coram vobis. num. 9. in fine, ibi  
de criminalibus. fol. 405. & quod in crimine  
veneficij non dectur appellatio, scribit Prosp.  
Furin.

Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. nu. 56. limit. 3.

Contrarium est verum ; possunt enim isti omnes appellare, nisi sint confessi delictum, textus est clarus in l. 2. C. quor. appell. non recip. & ita loquutus sum supra sub nu. 33.

Et licet Farin. d. q. 101. num. 58. limit. 1. o. dicat, condemnatum de homicidio non posse appellare, attamen constitutionibus apostolicis, quas citat, & postea nu. 59. declarat, id esse verum, si sit condemnatus, & hanc declarationem requirit adhuc longiorum declarationem, de qua vide infra limit. 48. num. . .

Similiter in crimine assassinij non admittit appellationem scribit Farin. d. q. 101. num. 55. limit. 7. sed ego hic sine determinatione permansco.

- 84 **SVBRESTRINGE** eandem restrictionem positam supra num. 76. ut non procedat si in appellatione exprimeretur causa rationabilis, quia tunc arbitror appellationem dari etiam si sententia, lata contra victim de illis delictis exceptis, & moueatur ex limitatione generali, & ex limitatione particulari, ex generali, quia licet appellatio, quae sit contra ius, vel aliter frivola, non debeat admitti, tamen ex generali limitatione admittitur, si in ea exprimat causa rationabilis, ut sentiant Innoc. in cap. 28. pastoralis. sub nu. 3. vers. ad hoc ita. in fine, & nu. 4. vers. sed dices. de offic. & pot. iud. deleg. Abb. in cap. 14. cōsuluit. vel sub finem, & Franch. nu. 6. de appell. idem Franch. in cap. 29. cōsuluit. nu. 3. cod. tit. Roman. cons. 323. in proposita. num. 7. Alex. in addit. ad Bar. in l. vi. sub num. 2. in verbo, adiecta causa. ff. de appell. recip. vel non, Dec. in cap. 3. ad nostram. nu. 30. de appell. Couar. pract. qq. cap. 23. sub num. 5. vers. secunda. Thaq. tract. de mort. suis. loci. par. 6. declar. 6. nu. 4. in fine, vers. sed id quod. fol. 119. & tract. de poen. temper. in parat. nu. 69. vers. his quoque. fol. 9. Contr. in l. vica. limit. 3. num. 44. vers. & quod in notorijs. C. si de momen. poss. & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 179. in verbo, causa. qui scribunt gen. aliter, quod si in casibus, in quibus prohibetur appellatio, exprimat causa rationabilis causa, quare appellatus, non denegatur appellatio, moueatur etiam ex limitatione particulari, quia & si consuevit per testes dicatur notorius delinquens, & notorio delinquenti in predictis delictis, denegatur ap-

pellatio, tamen & in notorijs datur appellatio, si exprimat causa rationabilis, ut loquendo in confesso reuli, & sequens sum supra nu. 47. & loquendo generaliter de notorio reuli, & sequens sum infra num. 93.

- 85 An in istis delictis, in quibus non datur appellatio i. sententia diffinitiva, datur ab interlocutoria vide, quae scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 98. ubi de interlocutoria in delicto haereticis, & de decreto torturae, & infra limit. 6. memb. 7. nu. 35.

Debetur fisci, id est, privati arii Principis, si sit aperte, manifesteque committus, audiatur appellans, vide infra limit. 17. num. . .

- 86 **¶ INFERO IV.** quod in notorio praesumptionis, & fictionis, prout surgit i. facto notorio non admittitur appellatio, Ant. de But. trac. de notor. art. 4. num. 56. fol. 56. de hoc notorio praesumptionis & fictionis ponit exempla Ant. de But. cod. tract. art. 2. sub nu. 35. & 36. fol. 53. & nos posuimus supra lib. 1. cap. 76. num. 3.

- 87 **¶ INFERO V.** est similis illationi procedenti, quod condemnatus ex praesumptione iuris, & de iure non appellat, Paul. de Cast. in l. 2. num. 2. in fine, C. quor. appell. non recip. Nicell. trac. de cōcor. glo. cōcor. §. fall. §. nu. 2. fol. 191. Menoch. trac. de presumpt. lib. 1. q. 76. nu. 1. & 2. Rug. trac. de appell. §. i. cap. 3. in verbo, praesumptio. nu. 82. & Farin. in qq. crim. par. 2. tom. 1. q. 101. num. 124. ampl. 4. secus est, si sit condemnatus ex sola praesumptione iuris, quia potest appellare, Farin. ubi supra num. 125. & Menoch. d. q. 76. num. 3.

- 88 **¶ INFERO VI.** quod captus in si agranti crimine non appellat, & mouetur quia dicitur notorius delinquens, ut reuli, & secutus sum supra lib. 1. cap. 78. nu. 3. & uti notorius delinquens potest statim condēnari, & condemnatio exequi iuxta ea, quae scripsi eod. lib. 1. cap. 46. sub num. 28. & cap. 71. sub nu. 3. vers. si vero sumus. & d. cap. 78. nu. 19. ubi dixi, quod iudex in leuibus delictis potest delinquentem reperiui, & captum in fragranti crimine ponere ad catenam, vel brachia sine processu, & in specie, quod captus in fragranti crimine non appellat, scribunt Cornaz. lucen. decis. 193. in causa N. sub nu. 4. vers. tertio. & March. trac. de cōmiss. in cōmiss. appell. pot. 2. cap. 2. sub nu. 33. fol. 34. licet Bal. quem citat, nihil dicat in libro meo.

- 89 **¶ INFERO VII.** quod de iure, & non de la-

cio appellacionis potest multum pendere ex arbitrio iudicis.

Probatur primo hæc illatio, quia quando aliquid dicatur, vel non dicatur notorium, non est clarè determinandū iō iure, & ideo, loquendo more consuetō, remanet arbitrarium, vt dixi lib. 1. cap. 76. sub num. 5. & lib. præced. cap. 8. num. 344. sed, an sit deferendum vel oī deferendum appellacioni, pender ab hoc, an sit notorium, vel non. Ergo ab arbitrio iudicis pender an sit, vel oī sit deferendum appellacioni.

Probatur secundo, quia licet appellatio, in qua exprimitur causa rationabilis, sit aduolenda, quamuis effemus in notorio per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra num. 47. vers. restringe secundo. & infra nu. 93. vers. sublimita tertio. & cognitio ipsa au sit admittenda spectet ad iudicem ad quem, vt scripsi supra q. 1. num. 1. 2. & non ad iudicem à quo; tamen hoc est verum, quando res est dubia, sed quando res est clara, vt puta, quia finis in casu, in quo à iore definitum sit, appellacionem non esse legitimam, & ideo non admittendam; tunc, stante notorio iuris, non est recurrendum ad alium iudicem, sed ipse iudex à quo, cognoscens causam esse falsam, & in ea non dubitans, potest exequi sententiam, vt scribitur Card. Alex. in cap. 6. r. com. speciali. §. potest. sub num. 1. 6. de appell. Spec. lo. Andr. Franch. Ang. Arer. Rol. à Vall. Ro. diuers. & Capura q. quos retuli, & sequutus sum supra q. 1. r. num. 1. r. declar. 8. & consequenter eum iudex à quo habeat cognoscere, an res sit notoria, & ideo causa, expressa in appellacione, sit legitima ad effectum, vt valeat deliberare, an debeat exequi, vel se abstinere ab executione iuxta ea, quæ latius scripsi d. q. 1. r. num. 1. & sequuta hæc controversia circa admissibilitatem appellacionis ad effectum suspensionum subijcitur arbitrio iudicis à quo ante inhibitionem iudicis ad quem.

Ratio quare subijciatur arbitrio iudicis est, quia aliter fieri non potest; nam, dum lex ad reseruandam appellacionem rememorat negat eis in re notoria appellacionem, quibusdam non bonis iudicibus præbet occasionem, vt hoc notorietatis velo instructi appellacionem grauando denegent, cumque lex vt iudicibus grauaturis obuiet, deterneat appellacionem etiam in re notoria esse admittendam, si in ea exprimaturs causa rationabilis, appellantis malitia excitarur ad ex-

primendam rationabilem causam, quamuis falsam; demum eum lex huic malitiæ velit moderi, iudicet committit, vt de causa expressa in appellacione cognoscatur, sicut dixi num. præced. si q. tandem oportet, quod lex semper confidat aliquid de iudice, cumq. fore bonum præsumat, quia non omnia potest lex exprimere, vt in alio proposito dixi supra. num. 1. 6. versus finem; vnde iudicem proprium oportet habere, qui vult licet exerceat, quia non est tanta iuris pericia, quantum est hominum malitia.

90 Declara istam illationem, vt iudex in dubio debeat flectere arbitrium pro admisione appellacionis, vt latè retuli & sequutus sum supra initio huius quæstionis iō ampl. 17. num. 60. & sic cautus, ne decipiat in cognitione adhibenda circa notorium, quia multa dicuntur notoria, quæ non sunt, vide lib. præced. cap. 8. num. 340.

Aboluitur illationibus huius quartæ limitationis, accedamus ad sublimitationes.

91 SVBLIMITA I. nonne generaliter eandem quartam limitationem, omnesq. eius illationes, in quibus diximus non dari appellacionem propter notorietatem, vt non procedant quo ad effectum deuolutiuum, quia ad istum effectum potest appellari etiam in notorijs irregulariter enim appellatio in notorijs non operatur effectum suspensionum, sed tantum deuolutiuum, Lantell. tract. de arbit. par. 2. cap. 1. a. de arbit. & in nou. appell. pend. limit. 9. princip. num. 3. in fine fol. 366. & refert & sequitur Farin. in q. per. par. 2. rom. 1. q. 101. num. 63. & facit quod scripsi supra num. 1. 6. vers. contrariam, & vers. deduco.

92 SVBLIMITA II. vt non procedat in appellacione à declaratione notorijs, quia licet non detur appellatio in notorio, tamen datur à notarij declaratione, vt retuli, & sequutus sum supra num. 65. vers. confirmatur. limit. 3.

93 SVBLIMITA III. vt non procedat si in appellacione exprimaturs causa rationabilis, quæ habeat offuscare notorium, quia, tunc etiam in notorijs datur appellatio secundum ea, quæ scribunt Abb. in cap. 14. consulti. in fine, Franch. num. 6. & Dec. num. 8. de appellat. Roman. consil. 323. in proposita. num. 4. iō fine, Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 293. limit. 4. fol. 303. Tirac. tract. de poen. reimp. in præfat.

pizfat. num. 69. verſ. his quoque. fol. 9. & Contar. in l. vnica, limit. 3. num. 44. verſ. & quod in notorijs, dicens, in appellatione à diffiniſſima in notorijs necceſſe eſſe cauſa inſerere, & faciunt quæ ſcripti ſupra num. 13. ſubexten. 3. & num. 47. & 84. & quæ in materia poſſeſſoria ſcripti infra limit. 6. memb. 7. no. 103. verſ. reſtringe vndeſimo.

Exſtende hanc ſublimitationem, vt iudex à quo teneatur deſerre huic appellationi, cuius ſententiæ executionem, appellatione pendente, diſſerue, Contar. in l. vnica, limit. 3. num. 8. verſ. ſed magis. C. ſi de mom. poſſ. & quod hæc appellatione habeat effectũ ſuſpenſiuum, quia tunc oſtenditur notoriũ, reſert, & ſequuntur Farin. in q. ciu. par. 2. tom. 1. q. 101. num. 64. & quod ſi notorius criminofus appelleat, expreſſa legitiima cauſa, valeat appellatio non ſolum, vt deuoluatur in diſpoſitione ad iudicem ad quẽ, vt cognoſcere poſſit, ſed etiam, vt iudex à quo deſerre debeat, & poteſt iudex ad quem inhibeat poſtquam ceperit cognoſcere de appellatione, ſcribit Franch. in cap. 3. romana. ſ. ſi autem. ſub nu. 5. verſ. quid autem ſi ſi conſeſſus, ibi, quando verò notorius, de app. pell. in 6.

94 Declara iſtam extensionem, vt ſi euſmodi ſi notoriũ, vt eius ſententiæ executio appellatione non ſuſpendatur, quauis in ea ſit expreſſa cauſa rationabilis, ſuſpendatur ſonſon, ſi offeratur probatio incontinens, vt dixi ſupra ſub nu. 16. verſ. declara nunc. vel deini aliquis ſumus de ipſa cauſa per ea, quæ de expreſſione cauſæ in appellatione ab executione ſcripti infra limit. 10. num. 64.

95 SVBLIMITA IV. vt licet in aliquibus caſibus appellatio ſit prohibita, tamen iudex à quo poteſt ei deſerre, & deſerendo, ſunt ſibi ligatur manus, Farin. in d. q. 107. num. 106. & 107. & dixi ſupra num. 27. reſu. 5. & num. 57. not. 2.

96 SVBLIMITA V. vt non procedat quoad exceſſum poenæ, quia ab illo exceſſu poteſt appellari etiam in notorijs, Farin. in q. ciu. par. 2. tom. 1. q. 107. num. 110. verſ. ſublimita 4. & quod in notorio confeſſionis, ſi iudex in imponenda poena, à iure determinata, vel etiam arbitaria, exceſſerit modum, teneat appellatio quoad omnem effectum iam deuoluſiuum, quom ſuſpenſiuum &c. reſert, & ſequitur Lancell. tract.

de artent. par. 2. cap. 12. de artent. & in nou. appell. pend. limit. 9. princip. num. 10. fol. 366. & adde quæ ſcripti ſupra num. 2.

97 SVBLIMITA VI. vt licet in aliquibus caſibus ſit prohibita appellatio, tamen nõ eſt prohibita dictio denullitate, cuius cauſa pendente, non ſit executio ſententiæ criminalis, continens poenam intractabilem, etiam ſi cogitatio nullitatis requireret aliorum indaginem, teſtibus ijs, quos reuolũ, & ſequuntur ſum infra q. 19. rem. 1. conſuſ. 4. num. 75. & quod in notorijs, in quibus eſt prohibita appellatio, non ſit prohibita ſupplicatione, querela, ſeu reſcurſus ad Principem, ſeu ſuperiorem, ſcribit Proſp. Farin. d. q. 101. num. 105.

98 Contra iſtam ſublimitationem pugnant multa: nam, loquendo de reſcurſu, ſeu ſupplicatione, obſtat ea, quæ ſcripti infra q. 19. rem. 3. num. 5. vbi dixi, ſupplicationem eſſe prohibitam, quando prohibita eſt appellatio ex natura cauſæ, & non propter exceſſum iudicis; ſed in notorijs appellatio prohibetur ex natura cauſæ, videlicet, propter notorietaſ: ergo &c. & loquendo de nullitate, obſtat, quia in notorijs non datur nullitas, & ſic neque querela.

99 SVBLIMITA VII. vt in omnibus caſibus, in quibus eſt prohibita appellatio, cenſetur permiſſa, quando ſententia eſſet notorie iniuſta, Farin. d. q. 102. num. 125. verſ. ſublimita 6. adde quæ in materia poſſeſſoria ſcripti infra limit. 6. memb. 7. num. 79.

100 SVBLIMITA VIII. vt non procedat in maniſeſtis, quia in eis dari appellationem ſcribunt Franch. in cap. 5. cum ſit romana. ſ. pizet ea. ſub num. 2. verſ. in gloſ. de appell. & ex Mil. in reſert. reſert, & ſequitur Angineſ. tract. de appell. ſ. 2. cap. 3. in verbo, maniſeſtum. num. 398. quia aliud eſt notorium, & aliud maniſeſtum, & ideo hæc non eſt propriè ſublimitatio.

SVBLIMITA IX. vt non procedat in notorio probatorio, quia in euſmodi notorio admittitur appellatio, vt ſtatui ſupra ſub num. 73. illat. 3. verſic. contra iſtam.

## LIMITATIO V.

S V M M A R I V M.

*A sententia, qua mandat, testamentum aperiiri, non datur appellatio, num. 1. & 2. — Extensio, num. 3.*

**L**IMITA V. in sententia, seu pronuntiatione de aperiendo testamentum, à qua non dari appellationem probatur ex l. ult. ff. de appell. recip. vel non. & ex l. 6. quisquis. & ibi Buz. Bal. Saly. & Paul. de Cast. C. quorum appell. non recip. quam l. quisquis. Gratianus posuit in cap. ult. vers. si quis etiam ausus fuisse. 2. q. 6. Innoc. in cap. 28. pastoralis. num. 3. versus finem, vers. ad hoc ita. de off. & potest. iud. de leg. Archid. in d. cap. ult. nu. 16. vers. in glof. quia. 2. q. 6. Spec. tit. de appell. §. in quibus. num. 10. vers. octauo. lib. 2. Maian. in suo spec. pau. 6. a. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 19. nu. 322. fol. 506. Rebuff. tract. de appell. art. 9. glof. vna. num. 10. tom. 3. fol. 507. & Menoch. trac. de adpisc. poss. rem. 4. num. 7. fol. 13.

**R**atio huius limitationis est duplex. prima quia aperta testamenti requirit celeritatem, d. l. ult. ff. de appell. recip. vel non. secunda quia nemini praeiudicat, Bal. & Saly. ubi supra.

Contra istam limitationem oppono, quia lo iudicio mittens hæredis in possessionem, cum sit possessio momentanea, non datur appellatio à diffinitiva, testibus ijs, quos citauit, & sequutus sum limit. seq. memb. 3. nu. 3. Sed quando non datur appellatio à diffinitiva, datur ab interlocutoria, ut scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 98. & limit. seq. memb. 7. num. 28. & ista pronuntiatio de aperiendo testamentum est mera interlocutoria: Ergo debet dari appellatio.

Non recedas à limitatione, quia iura citata sunt clara.

**E**xte de eadem limitatione, ut non solum sit prohibita appellatio, sed contra appellantem sit imposita poena, d. l. 6. quisquis. C. quorum appell. non recip. Rebuff. d. art. 9. glof. vna. num. 11. & non solum contra appellantem, sed etiam contra iudicem, qui appellationem receperit, ut habetur in ead. l. quisquis. & scribit Rebuff. d. glof. vna num. 10. & 11.

Infero ex hac extensione, quod procu-

tor, qui non habeat speciale mandatum, duplici ratione non admittitur ad appellandum à decreto de aperiendo testamentum, prima, quia nec principalis admittitur per tura citata supra num. 1. secunda, quia cum principalis appellans in ead. in poenam, ut dixi, procurator non potest appellare sine speciali mandato per ea, quæ dixi supra q. 5. sub nu. 38. test. 4.

Sed, quicquid sit de iure, de consuetudine hæc poena non seruatur, vide quæ, loquendo de appellatione in executiuis, scripsi supra d. q. 5. sub num. 28. test. 4.

## LIMITATIO VI.

SEXTAE LIMIT. MEMB. I.

S V M M A R I V M.

*A SENTENTIIS possessorij non datur appellatio nu. 1. & quare sit potius seruanda limitatio, quam regula, sub eod. num. 2. vers. licet.*

*Possessorium interdictum, seu iudicium diuiditur in duas species principales, & quæ sint, num. 2. & 3.*

*Ordinatum possessorium subdividitur in tres species, num. 4. & seqq.*

*Qualibet species possessorij ordinarij subdividitur in plures alias, num. 7. & seqq.*

*Adipiscenda possessio sunt octo species, sub num. 10. vers. prima, usque ad num. 17.*

*Rescindenda possessio sunt multe species, de quibus, num. 18. & seqq. usque ad num. 25.*

*Recuperanda possessio sunt viginti quatuor species, & ultra, de quibus num. 26. & seqq. usque ad num. 33.*

*Summarium possessorium vocatur diuersis nominibus, num. 36.*

*Ordinatum possessorium vocatur multis modis, num. 57.*

*Momentaneum possessorium vocatur etiam alijs nominibus, in. 38.*

*Summarium possessorium quod dicatur, nu. 39. Ordinarium, nu. 60.*

*Momentaneum, num. 61.*

*Perpetuum, num. 62.*

*Mixtum, num. 63.*

*Adipiscenda possessio interdictum est prætorium, num. 84.*

*Quæ bonarum interdictum cui datur, nu. 63.*

*Quorum legatorum, num. 66.*

*Saluianum, num. 67.*

*Officium iudicis, nu. 68.*

Et:

*Remedium legis 3. C. de pign. num. 69.*  
*Remedium legis fin. C. de edic. du. ad. toll. nu. 70.*  
*Ne vis fiat ei, nu. 71.*  
*Vtrubi, nu. 72.*  
*Vti possidetis, num. 73.*  
*De superficie, num. 74.*  
*Di in nere assueque privato, num. 75.*  
*De aqua quistiana, & alius, nu. 76.*  
*De riuo, nu. 77.*  
*Officium iudicis, num. 78.*  
*Vnde vi, num. 79.*  
*De reliquis interditiis recuperanda possessionis*  
*quis scripserint, num. 80.*

**LIMITA VI.** in sententijs iuris in cau-  
 sis possessorijs, à quibus appellationem  
 regulariter de iure civilis denegari restantur  
 communiter. Doctores, vt scribit Rip. in cap.  
 super. num. 3. vlt. ex p. m. s. de re. i. spol.  
 & alij, quos itaui infra in 2. & 3. memb.  
 num. 1.

Verum quia huius limitationis materia  
 habet multa æquiuoca, & confusa, quæ equi-  
 uocatio, & confusio vt plurimum euenire so-  
 leat, quia plura sunt negotia, quam voca-  
 bula, vel quia minutissimas differentias etiã  
 oculari iussu conspici quandoque non vident,  
 quo fit, vt veluti in experti medijs, nescientes  
 distinguere inter lepra, & lepra, perniciose  
 pro diuersis morbis vni o vramur medi-  
 camento, vel quia res inordinatè agitur,  
 ideo limitationem hanc, ordinatè proceden-  
 do, diuido in nouem membra.

In primo membro præmittam aliqua ad  
 maiorem intelligentiam, euitandæque æ-  
 quiuocationes valde vtilia.

In secundo ponam primam extensionem  
 huius sexus limitationis in possessorio sum-  
 mario cum suis peculiaribus subextensionibus,  
 & restrictionibus.

In tertio ponam secundam extensionem  
 in possessorio ordinario momentaneo cum  
 suis subextensionibus, quarum vltima conti-  
 nebit singulas tres species possessionis.

In quarto exemplificabo eandem secun-  
 dam extensionem, seu verius vltimam eius  
 subextensionem in prima specie, videlicet, in  
 possessione adscripta cum suis extensionibus,  
 & restrictionibus.

In quinto exemplificabo eandem secun-  
 dam extensionem, seu verius vltimam eius  
 subextensionem in secunda specie, videlicet,  
 in possessione retinenda.

In sexto exemplificabo in tertia specie,

videlicet, in possessione recuperanda.

In septimo eandem secundam extensionem,  
 positam in tertio membro, restitui generalem  
 in multis casibus, applicabilibus cuiuslibet  
 speciei possessionis.

In octavo sublimitabo hanc sextam li-  
 mitationem, vt non procedat in possessorio  
 ordinario perpetuo.

In nono sublimitabo, vt non procedat in  
 possessorio mixto.

**AGGREDIOR** primum membrum, quod  
 continebit solum nonnulla præmittenda ad eui-  
 tandas æquiuocationes terminorum, & ad  
 clariorem intelligentiam eorum omnium,  
 quæ in hac sexta limitatione sum dicturus.

**PRAEMITTO I.** igitur, quoddam licet **D.**  
**Cast.** Constat. in solenni eius repetitione ad  
 vnicam, in ampliationibus in princ. & sub  
 num. 1. & sub num. 4. vlt. & idem **C.** si de  
 momen. poss. dixerit, tantam esse firmitatem  
 dictæ prohibitionis appellationem in posses-  
 sione momentanea, vt vix vnâ pariter  
 posuerit extensionem, quia, inquit, generaliza-  
 tus verborum, sub qua d. l. fuit concepta, om-  
 nem ampliatiouis speciem respicere vide-  
 tur.

Tamen ego ex varijs casibus decisis for-  
 mabo extensiones, vt solent formare nostri  
 interpretes, quia hodie non sufficit allegare  
 regulam, cum in tanta librorum multitudine  
 non sit verisimile non in paucis decisionem in  
 terminis, vel saltem assu longè magis pro-  
 pinquam, quàm regulam, & ideo iudices nõ  
 libeant atque sciant regulam, cum sæpe etiam  
 vnus assus videatur de regula, & nõ sit.

Licet etiam ipse **Cons.** in possessorijs for-  
 met regulam prohibitionis appellationis, &  
 ad eam fiat limitatio.

Tamen ego, inhaerendo regulæ, quoddam  
 qualiter causa sit permissa appellatio, seu  
 oppositio, vnde formam limitationem eam in  
 possessionis per ea, quæ scripsi supra hac ead.  
 27. q. in ampl. sub num. 64. ampl. 17. quam  
 limitationem extendam, & sublimitabo, vt  
 dixi huius supra in diuisione limitationis.

**PRAEMITTO II.** iuridicum, seu iudi-  
 cium possessionum in genere sumptum posse  
 diuidi in multas, & multas species sumendo  
 tamen hic speciem non more dialecticorum,  
 sed more legistarum, qui capiunt speciem  
 pro eo, quod quouis modo est diuersum ab  
 alio, vt admonet etiam **Contrat.** in d. l. vnicam,  
 in rub. num. 53. vers. ad tamen. Sed quia om-  
 nis bona diuisio, debet esse bimembra, vel  
 saltē

saltem reducibilis ad eam, ut scripsi lib. præced. e. ap. 9. num. r. 380. ideo possessorium iudicium dividitur in duas species principales: prout post alios dividunt Ios. Ludou. perus. decif. 20. domina mariana. num. r. par. r. Menoch. tract. de recuper. poss. in præludij num. 24. vers. possessorium iudicium duobus modis. & Ios. Cumia super titib. fecil. cap. 38. num. r. 10. fol. 196. qui alios citant.

3 Prima species dicitur possessorium summarium, quod semper est momentaneum, habereque locum tam in adipiscenda possessione, quam in retinenda, ut declarat in meub. seq. num. 9. & r. 10. & hoc possessorium non subdividitur, quare Doct. quos citavi, & sequentes sum infra memb. 3. num. 35. vers. finem ibi, & quod possessorium dividitur solum possessorium ordinarium, non autem possessorium summarium, de quo Ios. Com. super titib. fecil. cap. 38. num. r. 10. & seqq. fol. r. 96. & alij citati memb. seq. num. r. & seqq. & num. 9. & seqq. dum tractant, nullum faciunt verbum de divisione.

4 Secunda species dicitur possessorium ordinarium, & hæc subdividitur in tres alias species. Prima species dicitur possessorium ordinarium momentaneum, de qua egi infra memb. 3.

5 Secunda dicitur possessorium ordinarium perpetuum, de qua egi infra memb. 8.

6 Tertia dicitur possessorium mixtum, de qua egi infra memb. 9. nam possessorium mixtum esse speciem distinctam scribit Contar. in d. l. vnicuique. 2. in princ. nu. 41. & 48. in fine. C. si de momen. poss.

7 Rursus quilibet ex his tribus speciebus continet sub se alias sequentes species.

Prima species dicitur possessorium adipiscendæ, de qua, omittis lectionibus, & consuetudinibus, scripserunt inter alios Maran. in suo spec. par. 4. dict. 7. principia num. 2. vsque ad num. r. 4. fol. r. 30. & seqq. Menoch. tract. de adipisc. poss. Ios. Cumia super titib. fecil. cap. 38. num. r. 79. vers. possessorium ergo, & num. 28. & seqq. fol. 204. & Achil. Perlon. eod. tract. ront. 3. par. 2. fol. 246. & nos agimus infra memb. 4.

8 Secunda species dicitur possessorium retinendæ, de qua inter alios scribit Maran. d. dist. 7. a num. r. 4. vsque ad num. 28. exclusivè fol. r. 32. & seqq. Menoch. tract. de retinen. poss. Ios. Cumia d. cap. 38. num. 200. vers. possessorium vero retinendæ, & num. 201. & seq. fol. 203. & 206. & Virgin. de Boccas. tract. de

interd. vti possid. rom. 3. par. 2. fol. 300. & nos agimus infra memb. 5.

9 Tertia species dicitur interdictum recuperandæ, de qua scripserunt Phil. Franch. tract. de discur. pent. dub. r. vers. pro parte verò negatiua. num. 13. & seqq. vsque ad num. 44. rom. 3. par. 2. fol. 327. Maran. d. dist. 7. a num. 28. vsque ad num. 62. Menoch. tract. de recuper. poss. Ios. Cumia super titib. fecil. cap. 38. num. 206. in fine. & 207. seqq. fol. 206. Ios. Bapt. Pont. tract. de spol. rom. 1. 4. fol. 270. & nos agimus infra memb. 6.

10 Hanc adductam tripartitam interdictorum divisionem faciunt communiter Doct. ut refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 638. vers. illudque. fol. r. 16. ad quas tres species reducuntur ceteræ omnes, ideoque quilibet istarum continet sub se plures alias.

¶ Prima enim species adipiscendæ continet sequentes alias.

Prima species adipiscendæ dicitur interdictum quorum bonorum, de quo interdictio vide, quæ scripsi infra num. 65. & memb. 4. nu. r. & alia tibi occurrentia apud Doctores, ibi à nobis citatos.

11 Secunda species dicitur interdictum quorum legatorum, de quo interdictio vide, quæ scripsi, & quos allegavi infra num. 66. & memb. 4. nu. 2.

12 Tertia species dicitur interdictum saluianum, de quo vide, quæ scripsi, & quos allegavi infra num. 67. & memb. 4. nu. 3. & memb. 9. nu. 88. & seqq.

13 Quarta species consistit in imploratione officij iudicis, de quo vide, quæ scripsi, & quos allegavi infra num. 68.

14 Quinta species consistit in remedio legis 3. C. de pignor. de quo remedio vide, quæ scripsi, & quos citavi infra num. 69.

15 Sexta dicitur remedium legis fin. C. de iudic. diu. ad. toll. de cuius natura vide, quæ scripsi, & quos citavi infra num. 70.

16 Septima dicitur ea, quæ datur ex primo decreto, de cuius natura scripsi quædam infra memb. 4. num. 213. & seqq.

17 Octava dicitur ex l. in rem. ff. de rei vend. de qua scripsi infra meub. 4. nu. r. 32.

18 ¶ Secunda etiam species, videlicet, retinendæ plures continet species.

Prima enim species retinendæ dicitur interdictum, ne vis fiat ei, de quo interdictio vide Menoch. quem citavi infra num. 71.

19 Secunda dicitur interdictum, vrbi, &

Fit qua

- quæ scripserunt Maran. & Menoch. quos citauit infra nu. 71.
- 20 Tertia dicitur interdictum, ut possideris, de quo scripserunt Iidem Maran. & Menoch. quos citauit infra num. 73. & infra memb. 5. num. 3.
- 21 Quarta dicitur interdictum, de superficie, de quo Menoch. quem citauit infra num. 74.
- 22 Quinta dicitur interdictum, de iniuriis, & pignori, de quo idem Menoch. quem citauit infra nu. 75.
- 23 Sexta dicitur interdictum, de aqua quotidiana, & aestiua, de quo scripsi Menoch. quem citauit infra num. 76. & adde, quæ scripsi infra memb. 5. nu. 6.
- 24 Septima dicitur interdictum, de iuris, de quo scripsi idem Menoch. quem citauit infra num. 77.
- 25 Octaua, & vltima consistit in iudicis officio, ut cum videt plures iurantes, &c. de quo vide, quæ scripsi, & quos citauit infra nu. 78. & memb. seq. nu. 1. & seqq.
- 26 ¶ Tertia quoque species, videlicet recuperandæ iustitias continet species.
- Prima enim species dicitur interdictum, unde videtur quæ vltima legentes, & consulentes in diuersis locis scripserunt Franch. tract. de disputat. petit. dub. 1. sub nu. 36. vers. decimum, totum, 3. par. 1. fol. 318. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. num. 19. vers. primum igitur, fol. 134. Menoch. tract. de recuper. poss. rem. 1. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. sub num. 107. vsque ad num. 164. fol. 106. & seqq. quos in singulis seqq. specielus citabimus, & nos de natura huius interdicti scripsimus aliqua infra num. 79. & late, loquendo de appellatione, infra memb. 6. num. 1. & seqq.
- 27 Secunda species dicitur ex l. 7. si quis in iustam. C. unde vi, de cuius materia scripserunt Franch. d. dub. 1. num. 411. vers. decimum octauum, fol. 329. Constan. Rog. tract. de remed. poss. rem. 1. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. rem. 15. nu. 333. fol. 118. & nos scripsimus aliqua infra memb. 6. nu. 55.
- 28 Tertia dicitur conditio ex l. 6. meminertis, C. de qua scripserunt Franch. Const. Rog. Maran. Menoch. & alij in locis à me citatis infra memb. 6. num. 14. 64. & seqq.
- 29 Quarta dicitur conditio iustitiae, de qua scripserunt Franch. Maran. Menoch. Ios. Cum. & Constan. in locis à me citatis infra memb. 6. nu. 20. & seqq.
- 30 Quinta dicitur conditio indebiti, de qua scripserunt Franch. Maran. Menoch. Ios. Cum. & Constan. in locis à me citatis infra memb. 6. nu. 18. & 12.
- 31 Sexta est ex l. 5. inuasos, C. unde vi, de qua scripserunt Bar. Franch. Const. Rog. Maran. Menoch. Ios. Cum. & Constan. in locis à me citatis infra memb. 6. nu. 25. & seqq.
- 32 Septima est ex cap. 18. super de test. spol. vbi Abb. Rip. & ceteri Canonistæ, & scripserunt de eo Franch. tract. de disputat. petit. dub. 1. num. 37. vers. vnde decimum, fol. 329. Constan. Rog. de remed. poss. rem. 1. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. rem. 10. num. 340. fol. 119. & ego scripsi infra memb. 6. num. 31.
- 33 Octaua est ex l. 14. si coloni, C. de agric. & cens. lib. 1. de qua scripserunt Franch. Constan. Rog. Maran. Menoch. Ios. Cum. & Constan. in locis à me citatis infra memb. 6. num. 31.
- 34 Nona est ex l. 125. si quis obductionis, C. loc. de qua scripserunt Franch. vbi supra sub num. 39. vers. decimum quartum, fol. 319. Const. Rog. tract. de remed. poss. rem. 1. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. rem. 11. nu. 329. fol. 118. & ego scripsi infra memb. 6. nu. 37.
- 35 Decima est ex l. 1. C. de acq. poss. de qua scripserunt Franch. Const. Rog. Maran. Menoch. Ios. Cum. & alij in locis à me citatis infra memb. 6. num. 41.
- 36 Vndecima dicitur conditio incerti, de qua scripserunt Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. nu. 40. vers. tertium remedium, fol. 135. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. num. 322. vers. quintum remedium, fol. 117.
- 37 Duodecima est actio in factum, de qua scripserunt Franch. tract. de disputat. petit. dub. 1. nu. 43. vers. vigesimum quartum, fol. 319. Const. Rog. de remed. poss. rem. 1. & Ios. Cuius super iuris. fiscal. cap. 38. rem. 145. uterque tom. 3. par. 1. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. princ. num. 41. vers. quintum, fol. 135. Ios. Cum. dist. 38. rem. 8. num. 315. fol. 118. & ego scripsi infra memb. 6. num. 52.
- 38 Decima tertia est officium iudicis, de quo scripserunt Franch. vbi supra, Constan. Rog. de rem.



remed. possell. sub nu. 7. ibi. ceterum quia. tom. 3. par. 2. fol. 245. Maran. d. dist. 7. num. 43. vers. sextum. fol. 135. Menoch. d. tract. de recuper. possell. rem. 17. & Ios. Cumula super rrib. sicil. cap. 38. rem. 23. num. 358. fol. 221. & officium iudicis. & actio in. fidum sunt in effectum vnu. & idem.

39 Decimaquarta est remediū ex equi elegit 32. si tue & iiii. ff. si cert. pet. de qua scripserunt Bar. Franch. Mar. Menoch. & Ios. Cumula in locis à me citatis infra memb. 6. num. 15.

40 Decimaquarta est cōditiō ex l. 3. auctoritate C. vnde vi. de qua scripsit Mar. d. dist. 7. nu. 47. vers. non. remediū. fol. 136. Ios. Cumula super rrib. sicil. cap. 38. rem. 9. nu. 327. fol. 218.

41 Decimasexta est cōditiō ex l. 3. cōductores. C. luc. de quasi. rrib. Mar. d. dist. 7. nu. 52. vers. quartum remediū. fol. 137. Ios. Cumula d. cap. 38. rem. 13. num. 331. fol. 218.

42 Decimasexta est cōditiō ex l. 7. cū à re. ff. de vi & vi arm. de qua scripsit Mar. ead. dist. 7. nu. 53. vers. quini unde cū. fol. 137.

43 Decima octava est cōditiō ex l. 6. cū qrebutur. C. vnde vide qua scripserunt Franch. d. tract. de dispu. petiti. dub. 1. sub num. 40. vers. decimasextum. fol. 325. Const. Rog. de remed. poss. num. 2. in fine. & num. 3. & 4. fol. 245. vterque tom. 3. par. 2. Maran. d. dist. 7. nu. 54. fol. 137. Menoch. d. tract. recuper. poss. remed. 13. & Ios. Cumula super rrib. sicil. cap. 38. rem. 14. num. 332. fol. 218.

44 Decimanona est ex dispositione c. 1. si quis de re. l. spol. 6. de qua scripserunt in eo Canonibus. Maran. d. dist. 7. nu. 56. fol. 137. & Ios. Cumula d. c. 38. rem. 2. nu. 341. fol. 219.

45 Vigesima est cōditiō ex c. 3. a dñi egrada 3. q. 1. de qua scripserunt Franch. d. dub. 1. nu. 17. vcl. quatuor. fol. 327. Const. Rog. de remed. possell. num. 5. vers. finem. ibi. sed quia per hoc. fol. 245. vterque tom. 3. par. 2. Maran. d. dist. 7. num. 58. vers. decimanonum. fol. 138. Menoch. d. tract. recuper. poss. remed. 15. Ios. Cumula d. cap. 38. rem. 2. num. 342. fol. 219. & scripsi aliqua de eo infra vterque. 6. nu. 71. & seqq. & memb. 7. num. 2. & seqq.

46 Vigesima prima est in Regno Neap. de qua vide Maran. d. dist. 7. num. 61. fol. 139.

47 Vigesima secunda est simili in Regno Neap. de qua vide eundem Maran. ead. dist. 7. nu. 62. fol. 139.

Har viginti duas species concessit Mar. d. dist. 7. à num. 28. vsque ad num. 61. inter

quas ponit duas penultimas, quas non sunt de iure communi, sique enumerat species viginti.

Au Boer. de cll. 42. alia Insuper. sub num. 16. quem citat Contar. in l. vnica. limit. 4. sub num. 28. vers. boer. C. si de mom. poss. scribit se reperisse prodiū esse viginti quatuor remedia possessoria, ex quibus à iure conceditur posse recuperari possessionem deperditam. & eisdem scribit se reperisse Philip. Franch. tract. de dispu. petiti. dubio primo. sub num. 13. vers. pro parte verò negatiua. que singula viginti quatuor remedia declarat à dicto num. 13. vsque ad num. 43. inclusiue fol. 327. & seq. tom. 3. par. 2.

Quatuor ergo aliz species, quas enumerat Franch. vbi supra, sunt istæ.

48 Prima est cōditiō sine causa, de qua scripserunt Franch. Alex. & Bar. in locis à me citatis infra memb. 6. num. 18.

49 Secunda est ex c. 51. bona. de app. de qua Franch. d. dub. 1. num. 22. & seqq. vers. sextum. fol. 328.

50 Tertia est, qd metus causa, de qua Franch. vbi supra nu. 28. vers. duodecimum. fol. 329. & ego scripsi de interdicto vnde vi infra. memb. 6. num. 2. & seqq.

51 Quarta est per actionem de dolo, de qua Franch. d. r. dub. num. 39. vers. decimanonum. fol. 329.

Imo sunt & aliz.

52 Quinta ergo est ex l. 1. o. n. 6. abs re. C. vnde vide de qua Ios. Franch. cod. dub. 1. nu. 40. vers. decimumquintū. fol. 329. Const. Rog. tract. de remed. possell. sub num. 5. ibi. & contra eisdem. fol. 245. vterque tom. 3. par. 2. Menoch. tract. de recuper. poss. remed. 11.

53 Sexta est ex l. 3. extat. qd met. caus. de qua Franch. d. dub. 1. num. 41. vers. decimanonum. fol. 329. Menoch. d. tract. de recuper. poss. rem. 5. & Ios. Cumula super rrib. sicil. cap. 38. rem. 16. num. 344. fol. 218.

54 Septima est ex l. 4. si constitutus. C. fin. re. gund. de qua Franch. d. dub. 1. sub num. 41. vers. vigesimum primum. fol. 329.

55 Octaua est ex l. 1. C. si per vim vel alio mod. de qua Franch. vbi supra nu. 42. vers. vigesimum secundum. Const. Rog. de remed. possell. num. 7. fol. 245. vterque tom. 3. par. 2. & Ios. Cumula d. cap. 38. remed. 19. num. 339. fol. 219.

56 P R A E M I T T O III. quod possessionum summariū vocatur diuersis nominibus: Quidam enim illud vocant summariū,

Est a Benin-

Beninten. decis. 79. in oia a lire. num. r. in fine, & nota. Mandos. tract. de inhibi. quesi. 1. 8. num. 7. & per totam, tom. 5. fol. 112. & 113. Frane. Bette. conf. 21. dubitatum. num. 9. in fine, & num. 20. & lof. Lud. Menoch. & lof. Comia, quos diuidentes iudiciū possessionum, retuli, & sequutus sum supra sub num. 2. Quidam verò vocant illud summariissimū, Menoch. tract. de recuper. poss. in prælud. num. 3. r. in fine, & tract. de retention. poss. remed. vii. num. 4. & apertus d. tract. de recuper. poss. rem. 13. q. 32. nu. 413. fol. 113. & summariissimum vocat etiam Virgin. de Boccat. tract. de intro. vii. possid. cap. 14. de probationibus dec. num. 43. vers. relium reprobatio. tom. 3. par. 1. fol. 309. & ita hodie & voce, & scriptis, consulendo, & iudicando appellamus. Alij illud vocant extraordinarium, Beninten. d. decis. 79. num. 1. & 2. lof. Ludou. perus. decis. 20. distina mariana. num. 7. vers. quod autem. & Ruginel. tract. de appell. 5. 1. cap. 3. sub num. 641. vers. hoc ipsum. Quidam vocant momentaneum. Quidam præparatiua ad aliud iudicium possessionum plenarium. Menoch. tract. de retention. poss. rem. vlt. nu. 3. & 7. & lof. Cumis super titib. scilicet cap. 308. sub num. 12. a. fol. 197. & num. 160. fol. 1202. Hispani vocant hoc iudicium *in primis*, Menoch. tract. de recuper. poss. in prælud. num. 28. in vltimis verbis, & num. 29. & tract. de retention. poss. remed. vlt. nu. 6. Galli vocant *recedentem*, Menoch. In eisdem præludis num. 28. & d. rem. vlt. num. 5. vocant etiam *casum nouitatis*, Menoch. d. nu. 5. Alij vocant *novam probationem*, Menoch. in eisdem præludis de recuper. poss. nn. 29. & aliqui *vindicat*, appellatur, Menoch. in eisdem præludis num. 3. r. & tract. de retention. poss. remed. 3. num. 2. qui in singulis allegat.

Nos tamen censemus, summariissimum reddimus, quàm summarium vocandum esse, quia iudicium summarium ad differentiam iudicij ordinarij potest habere solum breuiores dilaciones, vt dixi supra lib. 1. cap. 53. num. 14. & ideo non potest illi sine libello, & iurij, solum iuris peritis, quæ dixi ibid. & infra nu. 60. vnde requiruntur etiam in eo probationes plene, vt retuli, & sequutus sum lib. præled. cap. 9. num. 489. & 490. At hoc iudicium potest fieri sine iuribus solum, & iuribus, & sine ordine iuris, vt retuli, & sequutus sum infra num. 59. Ergo non iust-

maium, sed summariissimum vocandum.

57. Possessorium ordinarium multas quoque synonymis vocatur. Quidam enim vocant, vt dixi, ordinarium. Quidam plenarium, lof. Ludou. d. decis. 20. num. 13. vers. plenarium. Quidam plenum. Quidam merum, Ruginel. d. cap. 3. sub num. 642. & dicitur merum quædo in eo non venit alia contentio, quàm contentio possessionis, Ruginel. eod. cap. 3. num. 643.

58. Momentaneum possessorium à quibusdam vocatur merum, & à quibusdam simplex.

59. **PRÆMISSO IV.** aliqualem cognitionem singulorum prædictorum possessoriorum, & interdictionum.

Summariissimū legitur possessorij dicitur illud, in quo, implorato iudicis officio, proceditur summarie, & iuris ordine non seruato. Nam. conf. 122. in causa possessorij, num. 2. & seqq. lib. 1. Menoch. tract. de recuper. poss. in præludis num. 24. & seqq. fol. 1. & Ruginel. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. nu. 642. vers. summarium, quare proceditur in eo sine libello, sine confectione lris, sine plenitudine probationum, & sine sententia distinctiua, Beninten. decis. 79. nota litem. nu. 2. Nat. vbi supra, Mandos. tract. de inhibi. q. 188. sub num. 7. tom. 5. fol. 113. & quæ alia sunt, quæ sunt de ordine iudicij, & non requiruntur in ista summarissima, dicitur lof. Ludou. perus. decis. 20. domina mariana. sub num. 2. par. 1. latè Menoch. tract. de retention. poss. rem. vii. q. 21. & seqq. à num. 39. vsque ad num. 44. Coua. præfati ad vsum hispanum præd. qq. cap. 17. per totos lib. 491. vol. 2. & nos scripsimus aliqua lib. præced. cap. 7. sub num. 297. limit. 19. & cap. 8. num. 393. in summa impressa & in adipsenda possessione ex remedio officij iudicis non sit necessaria libellus, sed sufficiat qualis qualis petitio, scribit Menoch. tract. de adp. sic. poss. remed. 4. num. 8.

60. Ordinarium dicitur illud, in quo proceditur iuris ordine seruato, Ruginel. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 642. licet enim saluatum interdictionem dicatur iudicium summarium, Ro. d. inter. decis. 43. in causa 208. fructuum. versus finem sub num. 5. par. 1. & similiter omnes causæ possessionis sint de iure summaria, tamen in eis requiruntur libelli, ius contestatio, & sententia distinctiua, vt refert, & sequitur lof. Cumis super titib. fiscal. cap. 38. num. 264. & seqq. vsque ad num.

170. fol. 203. & quod in possessorio recuperando sit necessarius libellus, & litis contestatio, scribit Franch. quem i. etali, & sequutus sum infra limit. 47. memb. 1. nu. . vers. nota. & quod in omnibus causis possessorijs requiratur regulariter libellus, scribit Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 37. & seqq. nu. 468. & seqq. & quod etiam in causis summarijs requiratur libellus, litis contestatio, & alia solemnia, scripsi supra lib. 1. cap. 53. num. 14.
- 61 Momentaneum dicitur illud, quod ordinatur ad aliud iudicium, seu cuius gravamen potest de facili reparari in alio iudicio, ut dicam suo loco.
- 62 Perpetuum dicitur per oppositum, quando non ordinatur ad aliud iudicium, adeoque eius gravamen non potest reparari in alio iudicio.
- 63 Mixtum dicitur illud, quod deducitur simul cum proprietate, Cōtar. in l. vnica, limit. 2. in princ. nu. 11 ubi, quomodo cūque. C. si de mon. poss. & Rugin. d. cap. 3. nu. 644. fol. 117. Potest autem esse mixtum vel sui natura, vel ex accidenti: mixtum sui natura habet ex propria natura annexā causam proprietatis; Cōtar. d. limit. 2. in principio, num. 42. & Rugin. d. cap. 3. num. 645. & quæ possessoria sint mixta natura ipsa explicat Cōtar. d. limit. 2. §. 7. mixtum ex accidenti dicitur quādo causa proprietatis interuenit de voluntate partium, agendo, vel excipiendo, Cōtar. d. limit. 2. in princ. num. 10. & sub num. 48. & Rugin. d. cap. 3. num. 646. Item erit mixtum siue agatur principaliter de possessione, & incidenter de hereditate, siue de contra. principaliter de hereditate & incidenter de possessione, Rugin. eod. cap. 3. num. 647. & siue agatur principaliter de possessione, & incidenter de validitate, seu nullitate cōtractus; vel de conuerso, ut patet ex his, quæ scripsi infra memb. 9. nu. 61. & 1. & seqq. nu. 62.
- 64 Aggredior tres species possessionum, seu interdictorum, quas posui supra num. 7. Adipiscendæ possessionis interdictum est prætorium, Menoch. tract. de adipisc. poss. in præludij num. 1. & quæ interdictum est tutorium, quo adipiscimur possessionem, quam antea non habuimus; nam, si habuissimus antea, hoc interdictum non competet; Maran. in suo spec. par. 4. distinct. 7. nu. 5. Menoch. ubi supra in præludij, nota. 9. in fine, & num. 10. & lōf. Cumia super titib. fical. cap. 38. num. 179. vers. possessorium ergo. fol. 104. & datur tam pro possessione vacua, quā pro non vacua, & sub isto interdicto continentur

infra scriptæ septem species, quas posui supra nu. 10. & seqq. .

- 65 Quorum bonorum datur ei, cui ex prætoris edicto data est bonorum possessio aduersus possidentem pro herede, vel pro possessore, ut ab eo consequatur possessionem illorum bonorum, quæ tempore mortis habebat testator, in cuius bonis successit. l. 1. §. quor. bonor. & §. adipiscendæ. Inst. de interd. Menoch. ubi supra in præludij num. 12. & competit tam ei, cui est delata hereditas ex testamento, quā ei, cui delata est ab intestato, Maran. in suo spec. par. 4. distinct. 7. sub num. 2. lōf. Com. d. cap. 38. num. 185. fol. 204. & Rugin. in act. de appell. §. 2. cap. 3. num. 653. & quomodo actor debeat concipere libellum, vide Cōstan. Roget. tract. de remed. poss. sub num. 13. tom. 3. par. 2. fol. 145. & Maran. d. distinct. 7. num. 4. & de alio interdicto vide, quæ latè cumulat Menoch. d. tract. de adipisc. poss. remed. 1. per totum, & in quibus differat hoc interdictum à remedio legis sine C. de edic. diu. ad. toll. & à petitione hereditatis, vide Cōstan. Roget. d. tract. de remed. poss. nu. 12. & 13.
- 66 Quorum legatorum competit heredi ad agendam possessionem legati à legatario, qui auctoritate propria occupauit rem legatam, iacentem hereditate, de quo interdictum scribunt Cōstan. Rog. d. tract. de remed. poss. num. 14. Maran. d. distinct. 7. num. 10. vers. secundo. Menoch. de adipisc. poss. in præludij num. 13. lōf. Cumia super titib. fical. cap. 38. num. 191. fol. 205. Cōstan. in l. vnica, limit. 2. §. 1. num. 16. & seqq. C. si de monen. poss. & scripsimus aliqua lib. preced. cap. 9. num. 1172. Competit etiam heredi aduersus fideicommissarium, qui hereditate iacente, occupasset hereditatem: nam is reiectus ex reitu uere heredi intentali præsum interdictum, Cōtar. d. §. 1. num. 19. vers. his consequens. nam aduersus legatarium agit, ut detrahat falcidiam, Cōtar. d. §. 1. num. 16. & aduersus fideicommissarium, ut detrahat trebellanicam. Et quod interdicta quorum bonorum, & quorum legatorum sint adipiscendæ possessionis, scribunt Maran. & Menoch. in locis supra citatis, & Cōtar. d. l. vnica, limit. 2. §. 1. num. 38. vers. hæc ex ea. Cui de momen. poss. de hoc interdicto latè scribit Menoch. d. tract. de adipisc. poss. tem. 2.
- 67 Interdictum saluatum competit domino fundi ad adipiscendam possessionem bonorum &c. Maran. d. par. 4. distinct. 7. num. 12.

verf. tertio. Menoch. am. de appif. poff. in  
preludijs. num. 14. & rem. 3. Jo. Cuman d.  
cap. 38. num. 197. de 138. fol. 205. & aliqua  
fcriptis infra mem. 9. num. 88. & feqq.

68. Officium iudicis imploratur ab eo cui fa-  
cta est collatio alicuius beneficii, ut mittatur  
in poffeffionem. Maran. d. dif. in p. 7. num. 13. d.  
Menoch. vbi fupra in preludijs num. 18. in  
fine, & de eo plico fcribit rem. 6. num. 34. &  
feqq. vique in finem. Jo. Cuman d. cap. 38.  
num. 199. fol. 205.

Imploatur etiam ab eo, qui fuccedit ab  
interdico, cum ei denegatur remedium le-  
gis fin. C. de edict. dia. ad. toll. vt retuli, &  
fequitur fupra mem. 4. num. 11.

69. Remedium ex l. 3. C. de pignus. datur cre-  
ditori ex pacto in ius inu. ipfius, & debitoris,  
ut poffit logroff. & apprehendere poffeffione  
rei debitoris, de quo remedium fcriptis Me-  
noch. in preludijs, de adipifc. nu. 17. & lae  
remed. 5. & aliqua fcriptis fupra lib. 1. cap. 62.  
num. 23. & 24. & rem. feq. nu. 39. & mem.  
9. num. 96.

70. Remedium legis fi. C. de edict. dia. ad. toll.  
competit heredi fcripto in teftamento, quo  
padocto in publica forma, non abfolto, &  
de non cancellato, datur heredi in ius in  
poffeffionem hereditatis. Maran. d. dif. inc. 7.  
num. 12. & Menoch. tract. de adipifc. poffeff.  
in preludijs num. 15. & lae de eo fcribit  
rem. 4. & aliqua nos fcriptis fupra lib. 1.  
cap. 62. num. 8. verf. tertio fallit. & hb. pre-  
ced. cap. 9. nu. 174. & infra mem. 4. nu. 6.  
& feqq. & in quibus differat remedium bo-  
norum ab interdico quorum bonorum, vide  
Cuman. Roger. de tunc. poffeff. fub nu. 121.  
de 13. tom. 3. par. 2. fol. 245. & quomodo a-  
dior debeat concipere libellum in remedio  
huius legis ad differentiam libelli in inter-  
dicto quorum bonorum, vide eund. Confi.  
Roger. fub cod. nu. 13. verf. dico qd. fol. 246.

Quod fingula enarrare fpecies fint adi-  
pifcendz, fcribit Maran. & Menoch. in lo-  
cis fupra citatis.

Poffeffio ex primo decreto datur adior  
contra reum contumacem & contumacem.

72. Retinendz poffeffionis interdictione contin-  
getur odo fpecies, quas habet fupra nu. 18.  
& feqq.

Interdictum, ne vis fiat ei, competit eis  
qui funt nulli in poffeffione contra eos,  
quorum dolo malo fu, vt non poffideant, vt  
habetur in l. 1. ff. ne vis fiat ei. vbi hoc late  
fcriptis Menoch. tract. de retin. poff. rem. 1.

num. 1. & feqq.

72. Interdictum, vt rubi, datur pro retinenda  
poffeffione rerum mobilium, quas quis pof-  
fedit maiore parte anni, de quo interdico  
fcriptis Maran. in fuis fpec. par. 4. dif. 7.  
num. 14. verf. fecundum fol. 132. &  
Menoch. tract. de retin. poff. rem. 1. nu. 1.  
& feqq.

73. Interdictum, vt poffideat, datur pro reti-  
nenda poffeffione rerum immobilium, vt, no-  
tando differentiam inter hanc, & preceden-  
tem fpeciem, fcribit Maran. loco fupra  
proxime citato, & Menoch. rem. 2. num. 1.  
& lae de hoc interdico fcribit eod. tract.  
rem. 3.

74. Interdictum, de fuperficie, datur habenti  
vile dominium, & fic fuperficiem terra, fi-  
cut habet emphyteota, vel alius fimilis con-  
ductus, de quo interdico multa fcribit Me-  
noch. tract. de retin. poff. rem. 4. nu. 1. & feqq.

75. Interdictum, de itinere, atque priuato,  
datur pro iurione iurificatum feruatum, in  
quo interdico fufficit quid actor probe, fe  
non vi, aut clam vfum effe hoc anno itinere  
atque priuato, de quo interdico late fcri-  
bit Menoch. eod. tract. de retin. poff. rem. 5.  
num. 1. & feqq.

76. Interdictum, de aqua quotidiana, & ali-  
qua, datur ei, qui non vi aut clam, aut praeca-  
rio aquam hoc anno duxit per fundum, seu  
predium alienum, de quo interdico multa  
fcriptis Menoch. tract. de retin. poff. rem. 6.  
num. 1. & feqq.

77. Interdictum, de riuis, datur ei, qui est in  
quafi poffeffione ducendz aquam per riuum,  
de quo interdico multa fcriptis Menoch.  
d. tract. de retin. poff. rem. 7. nu. 1. & feqq.

78. Officium iudicis interponitur ab ipfo iu-  
dice, cum videt duos seu plures contendentes,  
& rixantes de aliqua poffeffione, & vnu-  
quifque pretendit, fe effe in poffeffione, &  
poffe alium arceve, de quo officio iudicis  
multa fcribit Mar. in fuis fpec. par. 4. dif. 7.  
num. 14. & feqq. Menoch. tract. de retin.  
poff. rem. vlt. nu. 1. & feqq. & nos fcriptis  
aliqua lib. preced. cap. 3. fub nu. 275, & cap.  
8. fub num. 393.

Ex quod fingula enarrare fpecies fint re-  
tinendz poffeffionis, fcribit Maran. &  
Menoch. in locis fupra proxime citatis.

79. Recuperandz poffeffionis interdictione  
requiritur illas fpecies, quas habet fupra num.  
26. & feqq.

80. Interdictum vnde vi inter alie particula-

tie habet, ut in libello debeat inferi tempus: quæstionis, & deinde formaliter probari, eo quod iudicium de vi est factiosum, Constat, in l. vnicuique ampliat. num. 25. & sub num. 66. vers. & licet. Cui de iuramentis possit & debet pater probari vis illata, Constat, sub d. num. 16. vers. & licet. Item hoc interdictum non datur pro re mobili, Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. num. 29. & Menoch. tract. de recuper. poss. rem. 1. q. 7. num. 94. & seqq. nam interdicta non dantur pro re mobili, sed datur a solo vi bonorum raptorum, & datur alia, & specialis possessoria, quæ non sunt interdicta, Maran. d. dist. 7. sub num. 29. Necque datur adversus singularem successorem, Phil. Franch. tract. de dispo. petit. in 1. dubio, sub num. 36. vers. decimum tertium. tom. 3. par. 2. fol. 329. Menoch. d. rem. 1. q. 23. num. 150. & seqq. & Conat. in d. l. vnicuique. in ampliat. num. 27. & 30. & in his differt à remedio canonis reintegranda, quia in remedio dicti canonis non debet narrare se spoliatum, sed solum se possedisse, & quod possessio indebita est penes talem, & consequenter non cogitur probare spoliatioem, vi cogitur probare illam, qui intendit remedium interdictionis vendi, Constat sub d. num. 6. vers. & licet. Item remedium dicti canonis datur etiam pro re mobili, Menoch. d. tract. de recuper. poss. rem. 25. q. 16. num. 293. & seqq. Et datur etiam contra singularem successorem, vi notat idem Menoch. eod. tit. 15. q. 13. num. 67. & seqq. & dist. lib. prece. cap. 7. num. 173. Item datur non solum pro possessione, sed etiam pro quasi possessione in incorporalibus, Grat. dec. 59. car. holic. ex. nu. 45. dicens, quod in incorporalibus datur quasi possessio, & ideo dantur remedia quasi possessionis in illis incorporalibus, vi de Regim. qui alios citat ad id de appell. 5. a. cap. 3. sub num. 694. fol. 128. nam remedium canonis reintegranda est singulus, Maran. d. par. 4. dist. 7. num. 58. & Menoch. d. rem. 25. q. 2. num. 5. & datur etiam pro rebus propriis, & in loco civili, & eccl. & sequens sum infra memb. 7. num. 1.

80. De reliquis interdictionis recuperanda possessiones vide Phil. Franch. tract. de dispo. cap. petit. in primo dubio à num. 1. 3. vsque ad num. 43. inclusive tom. 3. par. 2. fol. 327. Maran. d. dist. 7. à num. 28. vsque ad num. 32. Menoch. tract. de recuper. poss. per totum, & multas indicantur infra in proprijs locis coram.

81. PRAEMITTO. V. appellacionis usum, &

se duplicem: Axi enim appellacionis ad effectum devolutum nam iurum, & non quoad effectum suspensivum: Axi ad utrumque effectum, ut patet ex disc. infra in discursu.

82. PRAEMITTO. VI. in admittenda, & respicienda appellacione in iudicijs possessionis aliud esse dispositum de iure civili, & aliud de iure canonico, vi patet ex dictendis infra, in discursu.

83. PRAEMITTO VII. quod Doctores indagantes, quæ remedia possessionis sunt inuenta à iure canonico, non omnino concordant nam Ancl. quem citat Conat. in l. vnicuique. lib. 1. q. 4. num. 27. in fine, & num. 28. C. si de mon. poss. assignat à iure canonico fuisse introducta tria remedia. Primum est ex cap. conquerente. de restit. spol. quod remedium datur his qui spoliatur à iudice ordine pretermisso. Secundum remedium est ex cap. sapè coniugit. eod. tit. Tertium est ex cap. reintegranda 3. q. 1.

Sed Bal. quædam similiter citat Conat. d. limit. 4. num. 12. vers. non obstat. videtur sentiri, duo tantum remedia fuisse inuenta à iure canonico, dum scribit, remedium canonis reintegranda, & cap. sapè. de restit. spol. nunquid fuisse cognita à iure civili, & cum eo videtur concordare Bereng. Fernan. in §. nihil commune. sub vers. ac quarta à num. 21. q. vsque ad num. 117. dum serio enumerantur possessionis iuris civilis, & iuris canonici, inter remedia introducta à iure canonico non ponit, nisi prædicta cap. sapè. & cap. reintegranda, ut refert Conat. ead. limit. 4. sub nu. 28. vers. bereng.

Menoch. tract. de recuper. poss. in præulique num. 60. quem etiam citat Conat. sub dictis 28. vers. & an. quærit, an cap. accedens. il. 1. vel. non contesti. & cap. bonæ. de appell. sint remedia possessionis inuenta à iure canonico. Ego tamen vauicrum hanc indagacionem, vi parum necessariam nostro iuribus uto, omnino prætereo.

# SEXTAE LIMIT. MEMB. II.

## SUMMARIUM.

IN SUMMARIO possessionis non datur

appellatio, num. 1. & 2. & hac est extensio.

Subextenditur I. ut necque datur ad effectum devolutum, num. 30.

Subextenditur II. quæque de iure canonico datur

ter ad effectum suspensionis, num. 4.  
Subtenditur II. ut iudex non possit exau-  
re praeiudicium, nisi &c. num. 5. — Ampliatur,  
num. 6. — Declaratur, num. 7.

Subtenditur IV. ut si iudex dicat restitutionem in  
casu, num. 8.

Declaratur in quibus speciebus possessoris habent  
locum possessionis summarium, num. 9. &  
figg. — Inferitur primo, à sententia de mite-  
tendo heredem in possessionem non dari ap-  
pellationem, num. 13. — Inferitur secundo, à  
sequistro non dari appellationem, num. 14. &  
figg. & quae sit praxis procedendi ad signe-  
strum, num. 18. & figg. Declaratur primo  
& subdivisatur huiusmodi, num. 22.  
& figg. Declaratur secundo, & tertio, num.  
33. & figg. — Inferitur tertio, à sententia de  
suscipiendo non dari appellationem, num. 36.  
— Inferitur quarto, à sententia lata super  
praeiudicio &c. non dari appellationem, nu-  
m. 37. & 38. — Inferitur quinto, à decreto, quo  
creditor mittitur in possessionem vigore pa-  
cti &c. non dari appellationem, num. 39.

¶ Restringitur I. ad eam extensionem, & illationem, ut  
non procedant de iure amicus ad effectum  
dilectionis, num. 40.

Restringitur II. in Regis Praecepto, num. 42.  
Reliquiae restrictiones indicantur, & consue-  
tudo, num. 43.

**EXTENDE I.** nunc hanc sextam li-  
mitationem, in qua initio ipsius diximus,  
in iudicis possessoris non admitti appella-  
tionem, & sequendo nostrum ordinem posi-  
tum incomb. per eod. num. 3. vi maxime habeat  
locum in prima specie, nempe in possessio-  
summaria; primo, scilicet, ut vocant alij, summaria;  
in quo denegari appellationem uniformiter;  
& in diversis casibus scribuntur omnes; nam,  
quod, duobus vel pluribus contententibus  
de possessione, ut vi debetur, debent, quod  
verisimiliter veniant ad iudicem, & ad arma, de-  
beat tunc iudex ex officio elevisse obviare, &  
prohibere, & ab hac prohibitione non licet  
appellare, scribit Menoch. tract. de retinen.  
possess. c. 1. §. 1. q. 1. 7. num. 48. t. 1. h. 1. q. 1. 7.  
Et quod à precepto, ne quis accedat ad  
possessionem, seu, ne quis molestet aliquem  
in possessione, cum agitur possessorii summa-  
rissimo, non detur appellatio; testatur & sequi-  
tur Acul. Person. tract. de adipisc. poss. sub  
no. 9. ver. quam conclusionem, & sub no. 37.  
com. 3. par. 2. fol. 145. & quod si pars, prohi-  
bita ab ingressu possessionis, appellaret, iudex

non debeat admittere, scribit Pau. de Pus-  
tract. de synd. in verbo. iudex ut non arguatur  
de negligentia, nu. 2. ver. si tamen pars, com. 7.  
fol. 287. & quod à precepto, quod quis ma-  
nuteneat, seu non molestetur in possessione,  
non detur appellatio, refert & sequitur  
Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 692. &  
694. in fine, ver. ex his, fol. 123. & quod ab  
inhibitione, seu precepto de non molestan-  
do non detur appellatio, refert & sequitur  
idem Ruginel. cod. cap. 3. num. 688. ver. 22.  
& num. 689. & quod appellatio non admissa-  
tus, nec dissolvatur à sententia, qua dictum sit,  
esse inhibendum, & inhiberi sub pena, ne tar-  
det, seu molestet aliquem in possessione ho-  
norum hereditariorum, adepta in vim testa-  
menti, tenet Rota Bononica. ut refert Cas.  
Barzini dec. 71. appellationem. in princip.

Comprobatur primo ista extensio ex l. vni-  
ca, C. si de momen. poss. ubi prohibetur ap-  
pellatio à momentanea possessione secundum  
communem intellectum, ut in eius intellectu  
num. 1. testatur Contar. Sed nulla est magis  
momentanea possessio, quam ea, quae deter-  
minatur in possessorio summarissimo, & ideo  
licet Doct. controvertant, an appellatio sit  
prohibita in possessorio ordinario, eo quod  
secundum aliquos non sit momentanea, tam-  
men, quod sit prohibita in summarissimo, eo  
quod sit momentanea, non est, qui revocat  
in dubium iuxta ea, quae recentius Contar. in  
d. l. unica, in prima ratione decidendi, sub nu.  
14. & 16. in fine, & num. 17. & in quarta ra-  
tione decidendi num. 6. C. si de momen. poss.  
Comprobatur secundo efficacissime ex se-  
quentibus subextensionibus.

1. Ratio, quare in isto summario imo posses-  
sorio non detur appellatio, est duplex.

1. Prima, quia damnum in eo illatum potest  
dupliciter resciri, videlicet, in possessorio  
ordinario, & in petitorio, Contar. in d. l. uni-  
ca, limit. 16. num. 9. in fine.

Secunda, quia sententia in eo lata dicitur  
intra interdictum 10. Casar. Burz. d. dec. 71.  
num. 1. & quod sententia, lata in possessorio  
summario, pronuntiando, quod talis pars sit  
in quasi possessione, & non debeat tamen  
licet pendere, sit interlocutoria, & non du-  
ret eius effectus, nisi quousque lis durabit su-  
per proprietate, vel possessione, scribit Pau-  
de Casti. cons. 319 in causa quae. nu. 11. in fine,  
lib. 2. Ang. Arer. in la. ante sententiam, num.  
16. ff. de appell. recte. vel non, Couar. pract.  
q. 9. cap. 17. num. 1. in fine, ver. primum. fol.

49. x. l. 1. & Beninten. decif. 73. orta. sub nn. 7. & decif. 79. nota lre. nn. 2. & 7. & communiter ceteri Doctores, & quod fententia lata fuper poffeffione dicatur interlocutoria, quia iudex abfque libello mandau, quod nulla fit nouitas poffefforij, fcribit Franch. in cap. 60. cum celfant. num. 37. verfi. vigeſimo prima. de appell.

Sed à fententia interlocutoria non datur appellatio per nos, quæ fcripti mtra ſunt. 47. Ergo &c.

Quanto fententia lata fuper poffefforio ſu diſtincta, vide infra memb. 3. num. 5.

3 SVBEXTENDE I. hanc extenſionem, vt habeat locum etiam quoad effectum deuolutum, & ſic ad verumque effectum, Ioſ. Ludou. in perſ. decif. 10. domina mariana. num. 9. verfi. propoſitæ par. 1. Caball. abſ. conſultat. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, crull. num. 11. Menoch. traſt. de retinen. poſſ. rem. vlt. q. 13. num. 56. quem refert, & ſequitur Alex. ſtat. in præſ. ludic. cap. 12. num. 16.

Hæc ſubextenſio non videtur carere ratione, nam, ſi in poffefforio ordinario denegatur appellatio ſuſpenſiua, quia eius grauamen poteſt reparari in petitorio per ea, quæ alio memb. ſeq. not. 6. in ſummario debet denegari deuolutum, quia poteſt reparari in ordinario per ea, quæ diſt. num. præcedenti, & conueni, vt inter poffefforij ordinarij, & poffefforij ſummarij remaneat aliqua differentia quodafacilem appellandi.

4 SVBEXTENDE II. vt à decreto, quo iudex providet, ne partes veniant ad arma, appellatio ſuſpenſiua prohibetur etiam de iure canonico, Beninten. decif. 79. nota lre. num. 6. & apertus num. 7. Conrar. in l. vnica. limit. 3. nn. 48. & ſi C. ſi de mom. poſſ. Ioſ. Ludou. in perſ. decif. 10. domina mariana. num. 11. verfi. de iure verò canonico. par. 1. & Menoch. traſt. de retinen. poſſ. rem. vlt. q. 17. num. 49. & quod etiam de iure canonico ſit prohibita appellatio in poffefforio ſummario, & extraordinario, dummodo in eo iudicio fuerit pars citata, & adhibita ante cognitionem, refert, & ſequitur Lancel. traſt. de arrehe. par. 2. cap. 12. de uſtine, & innou. appell. pendens. limit. 35. princip. num. 46. fol. 372. & ceterè quando ſummeſis ſuſpicio iudicis, ſi diceremus aliter, ius canonicum eſſet iniquum.

5 SVBEXTENDE III. vt non ſolum pars non poſſit appellare, ſed neque iudex

poſſit reuocare præceptum emanatum ſuper hoc ſummarijſimo poffefforio, nſr causa plenè, & ordinate cognita, & ite, poteſt iudex libello ſuper iſta reuocatione, vt ſcribit Spec. iſtude libello concepte, §. nunc dicendum. caſ. 22. ſub num. 14. lib. 4. fol. 24. Nati. conſ. 12. in causa poffefforij, ſub nu. 2. Menoch. traſt. de adipſc. poſſ. rem. 6. num. 20. & Achil. Perſon. traſt. de adipſc. poſſ. num. 28. in fine, & num. 35. tom. 3. par. 2. fol. 246. & quod eſt modi præceptum de non moleſtando non poſſit renocari, refert, & ſequitur Reginel. traſt. de appell. §. 1. cap. 3. num. 690. & quod iudex non poſſit reuocare interlocutoriam, quia determinat poffefforium ſummarijſimum, teſtatur, & ſequitur eſſe veritatem opim. Menoch. traſt. de renuen. poſſeſſ. rem. vlt. q. 21. ſub nu. 56. verfi. ceterum, & quod ſuccumbens in hoc poffefforio ſummarijſimo poſſit ruuati hoc remediò, vt offerat libellum, & petat reuocari ſequentiſimum præceptum, ſcribit Conrar. in l. vnica. limit. 16. num. 13. C. ſi de mom. poſſ.

Confirmator hæc ſubextenſio, quia quando iudex iubeat, alterum ex contentendibus eſſe in poſſeſſione, & alteri inhibet, ne ad poſſeſſionem accedat, eſt interlocutoria, quæ ſecum irahile executionem, ideoque iudex eam reuocare non poteſt, Menoch. traſt. de retinen. poſſ. rem. vlt. q. 21. ſub nu. 36. verfi. ceterum ego. & quod iudex non poſſit reuocare interlocutoriam, quæ ſecum executionem trahit, ſcribit Alex. laſ. Card. Alex. & Tiraq. quos retulit, & ſequutus ſum infra limit. 47. memb. 1. num. 62.

6 Amplia iſtam ſubextenſionem, vt ſententia reuocatoria lata ſine libello ſit nulla, Spec. ubi ſupra, & Menoch. d. rem. 6. num. 20.

7 Declara primo, reſtatuendo hanc tertiam ſubextenſionem, vt ſi vera, quando iudex fecit præceptum, capra prius ſummaria informatione i ſecus ſi, ea non capta, præcepſet poſſeſſorij, ne accederet ad poſſeſſionem, quia iſto caſu vel poſſet tacite reuocari iuxta practicam, quam tradit Achil. Perſon. d. traſt. de adipſc. poſſ. nu. 35. & 36. vel eſt dicendum, quod vti de facto factum, de facto poteſt reuocari, vt dicit idem nu. 37. & quod libellus tunc ſit neceſſarius quando ſequentiſimum fui factum, ſententia ſententia, alias poſſit reuocari ſine libello, & ſine citatione, ſi ea in ſequentiſima conceſſione fuerit omiſſa, dummodo non fuerit omiſſa ex causa videnti, ſcribit Conrar. in l. vnica. limit. 16. nu.

14. & seqq. C. si de momen. poss.

Nec prædictis obstat, quod Rot. dicit. decis. 64. quoad primū. nu. 9. par. 1. & alijs pluribus decisionibus, quæ manuscriptæ cū cūmset unius dixerit, quod iudex mandatum de manutenendo, quod concessū, possit indistincte reuocare, quandoque constet de possessione alterius, quia est interlocutoria, quæ quoad iudicem non transit in rem iudicatam.

Quia respondeo, Rotæ decisionem esse intelligendam, præsuppositis terminis habilibus, qui sunt hi, de quibus supra num. 5. & istonum. 7. alias possit reprehendi à sapientibus.

Multū minus obstat, si iudex dicit, quod Rotæ, alijs, iudices in Romana. Cuius reuocant mandata de manutenendo, etiam si ea cōcesserint, seu iuris terminis substatialibus.

Quia respondeo, quod ego, solus semper earum honore, & reuerentia, audent dicere, quod fatiunt contra ius, quia tunc non sumus in possessione summarissimo, sed in ordinario, & consequenter licet sententia, lata in possessione summario, dicatur interlocutoria, vi scripti supra nu. 2. & dato quod iudex possit eam reuocare in terminis, in quibus locutus sum supra d. nu. 5. & hic num. 7. tamen illa sententia, quæ feruit, seu iuris terminis substantialibus, non est interlocutoria, sed est definitiua per ea, quæ scribitur Paul. de Ca. si. cons. 3. in causa quæ vertitur. sub num. 1. lib. 1. & Benint. decis. 73. orta. sub nu. 7. & ex Bal. Franch. & Conai. reuol. & sequitur sum membr. seq. num. 5. & iudex non potest reuocare sententiam definitiuam, & in hoc vidi aliquos errare.

Declaro secundo, subextensionem esse veram, cum quis absolute petiti reuocari, vi si dicat se absolute possessorem; secus si allegaret possessionem, & petere sic declarari, & mandari aduersario, ne eum turbet, donec discussum fuerit plenarium possessionum, vel iudicium petitorium, quia hoc casu libellus non erit necessarius, Zachar. in l. vult. num. 224. C. de adipisc. pns. quem refert, & sequitur Menoch. de adipisc. poss. rem. 6. sub num. 20. ego tamen non audeo firmare hanc declarationem.

8. SVBEXTENDE IV. vi neque detur restitutio in integrum, Menoch. & Conai. quos reuol. & sequitur sum infra q. 19. rem. 2. nu. 34. vers. restringe eam.

9. RETENTA extensione cum subextensionibus positis supra om. 1. 3. & seqq. in quibus dixi non dari appellationem in posess-

orio summarissimo, seu, vt vocant alij, summario.

DECLARA, hoc possessorium summarium esse illud, in quo proceditur, non servatis substantialibus iudicij ordinarij, vt dixi membr. præceden. num. 59. quia celeriter est expeditum.

Hoc possessorium summarium habet locum in duplici specie possessionis.

Prima species est adipiscenda, & in ista occurrunt tres casus.

Primus casus est, quando scriptus hæres petit ex remedio legis fin. C. de edic. diu. adi. sol. se mitti in possessionem vacantem, quo casu, nullo seruatō ordine iudicij ordinarij, debet mitti in possessionem, quia est iudicij executum, vi respic. & sequitur sum supra lib. 1. cap. 62. num. 8.

Secundus casus est, quando quis ex pacto, & contractu debet mitti in possessionem, vi reuol. & sequitur sum infra nu. 47.

10. Tertius casus est, qñ partes ita de adipiscenda possessione contendunt, vi veri similiter dubitari possit, quod procedi ad arma, iniurias, & offensiones, quo casu summario possessioni inter eas procedendum est, vi, loquendo de adipiscenda possessione, scribitur Ios. Cumia super illis lib. scil. cap. 38. num. 13. vbi si possessio sit vacua, vt quia possessor sit mortuus, & utriusque pars pretendat, se esse hæredem, & vult ingredi possessionem, & nemo vult offerre libellum, nec esse actus, sed ius, & timor est, ne deueniam ad arma, tradit hanc praxim, vi iudex etiam ex mero suo officio motu proprio se informet, quis sit scriptus hæres in ultimo testamento, non cancelato, nec abolito, & illum mittat in possessionem bonorum, quæ defunctus possidebat tempore mortis, etiam si dicatur bona non fuisse defuncti, hancque missionem in possessionem faciet cum clausula (saluo iure competitorum in agendo tam in possessione plenaria, quam in petitorio) & Ios. Ludou. in pet. ul. decis. 10. domina mariana. num. 2. par. 1. dicens summarium possessorium esse, cum mortuo possessore, duo contendunt de adipiscenda possessione, pretendens quilibet eorū se esse hæredem, quo casu Paul. de Cast. in l. fio. nu. 2. C. de adic. diu. adi. toll. excogitant, consilium esse, quod quis pæueniat occupandū bona, sed si simul concurrant, debet, inquit, inhiberi utrique, ne accedat ad possessionem, ad idem consilium Par. de Put. tract. de synd. in verbo. iudex vt non arguatur.



tur. sub num. 7. vers. si autem conueniant. tom. 7. fol. 187. dicens, quod si possessio est vacans, & vnus præuenit alium in possessione occupanda. ille qui præuenit, habetur loco possessoris, nec potest vni pari, nec per iudicem expelli, nisi conueniatur, & Archel. Pezson. 112. de adipisc. poss. nuar. 12. vers. quæ coequisio. tom. 3. par. 2. fol. 146. dicens, quod iudex debet obuiare scandalis, Par. de Put. in dicto verbo. iudex vt non arguatur. num. 1. tom. 7. fol. 187. vbi loquendo generaliter, scribit, quod ne iudex arguatur de negligentia in syndicato, si est contentio inter plures armata manu de adipiscenda possessione, quilibet prohibere debet accessum, ante cognitam rationem.

- 11 Secunda species est retinende possessionis, cum partes conueniunt de ea retinenda, & in hac loquuntur Puul. de Cast. conf. 3. in causa quæ veniunt. sub num. 1. lib. 2. Conf. Rog. de remed. poss. num. 5. 100. 3. par. 2. fol. 146. Nau. conf. 111. in causa possessorij. sub num. 2. lib. 2. Capic. de off. 55. in causa honorabilis, & plenius de off. 13. in causa illustri. & Iof. Cum. d. cap. 38. sub num. 111. fol. 196. dicens, quod si possessio non est vacua, iudex ex officio potest, & debet summariæ sine libello, & cupitulis motu eius proprio se informare, quod de presentij possidente, ad hoc vi cognoscatur quis ius, & quis uxor esse debeat in causa possessorij plenarij, & possidentem de presentij reuocet, & reum constituat in causa possessorij ordinarij, & alteri mandabit, ne inferat violentiam, sed dirigat se iura sua, videlicet, interdictio vi possidetis, & nouissime Cels. Barz. in bonon. de off. 47. in causa veniente. nu. 1. & 2. sed late, & ordinate totam eius naturam explicauit Menocaut. de reio. poss. rem. vlr. nu. 1. & seqq. & num. 7. vers. habet se. dicens, quod hinc iudicij ad iudicij principale possessorij retinendæ se habet, vi illud iudicium principale requirenda ad iudicium de proprietate, quod petitorium appellatur, & multa alia scriu necessariis scribit, quæ poteris videre. Quare, accedendo ad proxima, videmus passim, quod cum vnus ex conuenientibus extraiudicialiter de possessione defert quædam contra alium de turbata possessione, iudex videns, exte periculum reus, quia vnus vult dare libellum possessorium, pretendens quilibet eorum esse in possessione, statim se summariæ informatur, & vbi ex informatione potest constare qui sit possessor, constituit illum

possessorem, præscribendo aduersario, ne illum turbet, sed quod agat iudicialiter, dando libellum retinendæ, vel recuperandæ, prout ipse aduersarius voluerit. Quod si non constet qui sit in possessione, procedit ad sequens, vt declarauit infra nu. 18. vers. præcis.

- 12 Summarie summarij possessorij in hac specie retinende locum habet, quando aduersarius turbat possessorum, hinc pendente, quo casu iudex debet illi aduersarij prohibere, ne molester Couar. pract. qq. cap. 7. in principio, debet que inhibet, etiam si nullo exte suspicio rixæ, sufficit cum turbatio aduersarij, & possessio petitoris inhibitorum.
- 13 INTERO I. ex hac declaratione, exemplificando extensionem posuiam supra num. 1. quod à pronuntiatione lata ad fauorem heredis scripti super adipisci vda possessione vacante ex remedio legis fin. C. de edic. diu. adr. toll. non datur appellatio, quia agitur possessio summarij sine ordine iudicij, modo non datur appellatio etiam si ageretur seruato ordine iudicij, quia est possessio nomeniæ, vt reuol. & securus sum infra memb. 4. num. 6.
- 14 INTERO II. exemplificando, quod à sequestro possessionis, iudex à iudice, ne partes veniant ad arma, non potest appellari. Primo quia sequestro est possessorum summarij, & modici præiudicij, Contrar. in l. vnica, limit. 1. 6. num. 3. in fine, & num. 5. C. si de momen. poss. & in possessorio summarij, si non datur appellatio, testibus ipsi, quos citauit, & seurus sum supra num. 1. Secundo quia quando decernitur possessio per modum provisionis, ne partes veniant ad arma, non datur appellatio, Bal. in l. vnica, sub num. 3. in fine, ibi, tu dic quod ratio. & Sulyc. sub num. 3. versus suum, ibi, dicit ergo. C. de momen. poss. Alex. Srix. in p. act. iudic. cup. 1. sub nu. 3. Caroc. tract. de sequest. par. 4. q. 8. vers. contrarij. ad quem se remittit Rugiel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. in verbo, sequestum. nu. 877. Tenso, quia non datur appellatio, quando grauam, quod iustetur in possessorio potest reparari in possessorio ordinario, seu petitorio iuxta ea, quæ scripsit. . . . his. & alijs cumulatis rationibus sic firmavit Côtar. in d. l. vnica, limit. 1. 6. num. 2. & seqq. C. si de momen. poss.
- 15 Contra hanc rationem tenet Ang. conf. 107. dicta constitutio. num. 3. Duar. leg. 44. limit. 2. Maran. in suo specul. par. 6. act. 2. p. 107. in verbo. & quandoque appellatur, num.

num. 307. limit. 2. fol. 505. Menoch. tract. de adipisc. poss. remed. 6. nom. 20. in fine, & videtur scribere etiam Bal. quem citavi infra limit. 47. memb. 2. num. 226. verif. sublimita. sexto.

Confirmatur primo hanc opinio, quia, si à sententia sequestri non daretur appellatio, sequestrum posset citia vitium attentatorum, decerni, etiam pendente appellatione, quia actus, à quo non datur appellatio, potest fieri etiam appellatione pendente, unde absolutio à sententia excommunicationis potest dari etiam pendente appellatione à sententia excommunicationis, eo quod ab absoluteione non datur appellatio, vide infra limit. 22. nu. 23. verif. subextende primo.

- 16 Sed hoc, quod sequestrum possit citia attentatorum vitium decerni, etiam appellatione pendente, est falsum, quia sequestrum in causa profana, decretum à iudice à quo, pendente appellatione, reuocatur per viam attentati, etiam si fuerit decretum per modum provisionis in possessione summarij summo ad evitandum scandalum, et timorem armorum, Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. ampl. 7. nu. 2. & 2. tom. 5. fol. 353.

Ergo falsum est etiam, quod à sequestro non deus appellari.

- 17 Corroboratione hanc prima confirmatio ex casu magis dubitabili, quia licet condemnatus in iudicio possessione ad testitendum, possessionem naturalem non possit appellare, quia est iudicium possessionis, si tamen appellauerit, dixeritque de nullitate sententiae, & iudex appellationis, pendente lite, & appellatione, propter timorem armorum sequestraverit possessionem, & iste condemnatus petat in primis reuocari sequestrum vit attentatum, & iudex non reuocet, sed det ei terminum ad docendum de nullitate sententiae, iste potest appellare à non reuocatione sequestri secundum modum, adducta per Aflit. dec. 98. pulchrum. num. 1. & 2. & sic saltem potest appellare à non reuocatione sequestri facti lite pendente, quia peruenitur ordo per ea, quae scribit Aflit. d. dec. 98. num. 3. & quando peruenitur ordo, potest appellari etiam in possessionis, in quibus est prohibita appellatio, vt retuli, & sequutus sum infra mem. 7. nu. 13. verif. restringe duodecimo. Ite iudex, non reuocando ante omnia attentata, facit iniustitiam, Aflit. ibid. num. 5. ego addo, quod facit iniustitiam not-

toriam, & à notoria iniustitia potest appellari etiam in possessionis, vt retuli, & sequutus sum infra d. memb. 7. nu. 79. verif. restringe sexto.

Verum tamen est, quod in casu huius corroborationis, in quo loquitur Aflit. non, fuit reuocatum sequestrum, neque fuit processum in causa appellationis, sed fuit provisum, quod ille, qui petebat dissequestrari, allegaret infra sex dies causas, quare sententia lata contra eum non deberet mandari executioni, & allegaret nullitates, & hoc maxime, quia remedium attentatorum ad instantiam partis non habet locum, quando notorie constat de non iure petentis reuocatione attentatorum, Aflit. d. dec. 98. in fine, num. 6.

Confirmatur secundo, quia præceptum iudicis, quo mandatur, rem aliquam sequestrari, est interlocutoria inter per ea, quae retuli supra num. 2. Sed ab interlocutoria in iudicijs possessionis datur appellatio, vt retuli infra memb. 7. num. 28. verif. restringe tertio.

- 18 Retenta illatione, quae est vera, nota praxim procedendi ad sequestrandum.

Praxis est, vt cum duo, vel plures contendunt de possessione, & non constat quis eorum sit in possessione, & est timor, ne veniant ad arma, tunc iudex procedat ad sequestrum, Guid. Pap. dec. 578. si agatur, dicens, praedictis iuribus concurrentibus, posse decerni sequestrum, venit. dec. 73. ora. num. 1. & seqq. Seu praxis est, vt iudex assumat summarias informationes, & si ex ijs assumptis, & adhibita omni diligentia, non possit sibi constare, quis sit potius in possessione, tunc iudex, factio sequestro, possessionem ad se auocabit; quod idem faciet, cum ambo æquè de possessione probarent, donec fuerit ordinata cognitio de possessione, vel super priuilegiis, Menoch. tract. de adipisc. poss. remed. 6. sub nu. 32. ibi, si verò omni. & cum iudex non potest cognoscere, quis duorum litigantium sit in possessione, & periculi imminet, ne veniant ad arma, auocet ad se possessionem vna cum suis iuribus, & utrique parti precipiat sub certa poena, ne accedant ad possessionem, donec ordinari super possessione, vel petitorio de iuribus eorum cognitum sit, scribit Achil. Per. tract. de adip. poss. nu. 56. verif. si vero. fol. 247. & Mand. nact. de inhab. q. 118. fol. num. 4. fol. 113. & quod, haereditibus concurrentibus de adipiscenda possessione, & imminente scidali, & fixa timo-

re, ac suspitione, iudex debeat etiam non-  
requiritus se intromittere, & illis contendē-  
tibus iubere, ut arma deponant, & ad pos-  
sessionem adipiscendam non accedant, & in-  
terim possit apud se fructus ex pradijs per-  
cipiendos sequestrare, scribit Menoch. d. re-  
med. 6. num. 1. in fine, & num. 13. & quod si  
his nondum est coepa inter cōtendentes de  
possessione, & iudex videt, seu quomodolibet  
verisimilibus intelligit aliquid, propter quod  
dubitar, ut partes veniant ad arma, runc de-  
beat statim ad se advocare rei possessionem,  
de qua contendunt, & partibus inhibere, ne  
ad illam accedat, donec aliud per ipsum fue-  
rit ordinatum, & semper in his decretis, præ-  
ceptis, & inhibitionibus debeat adijcere, &  
per noram scribit facere to actis, se talia  
facere circa præiudicium iurium parti, quia  
sic animus iudicis declaratur, quod non vult  
privare aliquem sua possessione, nec alicui  
præiudicare, & semper debeat mandare, ut  
infra certum breve tempus eis assignandum  
debeat hinc inde dare ipsi iudici summarias  
informationes super possessione facta, scribit  
Alex. Sria. in præiudic. cap. 1. a. num. 1. in  
fine, num. 2. & seqq. & quod in decreto super  
sequestro ponatur clausula (circa præiudiciū  
possessionis, & proprietatis) refert & sequitur  
Conrar. in L. vnica. l. i. r. 6. num. 4. Cui de  
momen. poss. eadem praxis sequestrandæ, &  
prohibendæ utrique parti, ne accedant ad pos-  
sessionem, donec probetur de proprietate  
servabitur, cum utraque pars pariter probat,  
Par. de Pur. tract. de synd. in verbo. iudex ut  
non arguatur. sub num. 1. verbi autem con-  
tendunt. tom. 7. fol. 187.

19. Nota primo, declarando totam praxim,  
quod ad hoc ut iudex possit procedere ad se-  
questrum, debet sibi prius constare de suspi-  
cione rixæ inter partes, ut referunt, & sequi-  
tur Benint. d. decif. 73. orta. num. 3. & 4. Me-  
noch. tract. de adipisc. poss. remed. 6. num. 14.  
Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 23.  
verf. & iudex. tom. 3. par. 2. fol. 246. & Alex.  
Sria. d. cap. 12. sub num. 9. alias, cessante sus-  
pitione rixæ, debet etiam cessare officium  
iudicis, qui non debet de facto se intromitte-  
re, Benint. d. decif. 73. num. 9.  
Ratio est, ne quis suggeret illam mouere,  
ut eius aduersarius privaretur commoditate  
possessionis, & fructuum, Benint. d. decif. 73.  
num. 4.

Ei in tantum debet constare de rixæ, ut  
iudici essetenti adesse periculum rixæ, seu a-

morum non credatur, Benint. d. decif. 73. nu.  
3. in fine. Menoch. d. remed. 6. sub num. 15. &  
seqq. in quibus soluit motus, Achil. Person.  
ubi supra, & Alex. Sria. eod. cap. 12. num. 3.  
& quod iste timor armorum non habeatur in-  
dubitanter in qualibet persona, sed qualitas  
pluræ sit per iudicē arbitanda, refert & sequi-  
tur Par. de Pur. tract. de synd. in verbo. iudex  
ut non arguatur. num. 10. 7. fol. 187. & debet  
etiam constare, quod inter partes sit contrari-  
o super possessione, Alex. Sria. eod. cap. 12.  
num. 11.

20. Nota secundo, quod requiritur etiam, ut  
iudici non constet quales contendunt, vi-  
desse, aliis, si constaret quis eorum esset in  
possessione, deberet illum manuteneri, Paul.  
de Castr. conf. 3. in causa quæ vertitur. sub  
num. 2. lib. 2. Narr. conf. 1. ar. in causa posses-  
sionis. num. 1. in fine, & num. 2. lib. 1. Alex.  
Sria. in præiudic. cap. 1. a. num. 1. & dixit lib.  
preced. cap. 3. sub num. 175. verbi declarata.  
& cap. 7. sub num. 130. verbi quis. & ideo non  
posset devenire ad sequestrum, Benint. d.  
decif. 73. orta. num. 6. Achil. Person. tract. de  
adipisc. poss. num. 39. verbi & non, tom. 3. par.  
2. fol. 147. Mandol. tract. de inhib. q. 8. nu.  
1. & seqq. fol. 112. quare iudex itane timore  
rixæ debet incontinenti capere informa-  
tionem, quis sit in possessione, & illum de-  
bet manuteneri, inhibendo ei, qui non est in  
possessione, ne possessori molestiam inferat,  
pendente lite, ut ex Paul. de Castr. refert, &  
sequitur Benint. d. decif. 73. sub num. 7. & 8.  
seu debet inhibere alteri, ne accedat ante  
cognitam questionem, Par. de Pur. tract. de  
synd. in verbo. iudex ut non arguatur. sub  
num. 1. verbi si autem contendunt. tom. 7. fol.  
187. & debet illi manuteneri, quamvis pos-  
sessio esset astrotia, Achil. Person. de adipisc.  
poss. nu. 38. fol. 247. & deveniendū ad seque-  
strum, pervertitur ordinem, à qua perver-  
sione datur appellatio, ut reuli, & sequitur sum  
infra num. 34. verbi exemplifica istam.

21. Exiit de primo hoc notabile, ut procedat  
etiam si inmineret suspitio, ut partes veni-  
rent ad arma, quia nec ad tollenda scandala  
possessio pendente, fieri sequestrum, Benint.  
d. decif. 73. orta. sub num. 4. in fine, & num. 5.  
& Lancell. tract. de attenti. par. 1. cap. 4. de  
attenti. l. r. pend. ampl. r. princip. sub num. 1.  
& seqq. fol. 319. & quod ob periculum arma-  
torum à iuris tramitibus recedendum non sit, &  
ideo iudex debeat manuteneri possessorē in  
possessione, scribit Achil. Person. ubi supra.

Ggg Contra

Contra hanc extensionem tenet Bero-  
conf. r. 6. pendente appellatione, lib. 3. sibi  
parum constans, vt uocat Lancel. d. tract. de  
arrest. par. 3. cap. 22. de ueni. & linou. ap-  
pell. pend. lim. r. 2. princip. au. 22. vers. quae-  
tus casus. fol. 368.

Pro concordia distinguere, vt extensio pro-  
cedat si agatur de sequstratione faciendā  
ad instantiam partis, quia ad eius sustinē-  
dam non potest opinio contra extensionem  
procedat, si ex officio iudicis decernatur se-  
questrum, Lancel. d. lim. r. 2. princip. cum.  
22. u. fine, & num. 23.

- 22 Extende secundo, vt procedat etiam si se-  
questrum fieret contra possessorem condem-  
natum in iudicio possessorio, ad restituendā  
possessionem naturalem, quia licet is con-  
demnatus non possit appellare, nihilominus  
si appellauerit, dixeritque de nullitate, & in-  
der appellationis, pēdēte appellatione, seque-  
strauerit possessionē propiā timorē ari-  
morum, tale sequesterū debet imprimis reuocari,  
vt latius huic casum retuli supra nu. 17.  
ubi uideas, quia fuit proutiam contrarium.

- 23 Declam hoc secundum notabile, vt cum  
constat, vnum possidere ciuilitē, & alterum  
naturalitē, mandatum de manutendo in  
hoc possessorio summarissimo cōcedi debeat  
possederi naturalitē, & non possideri ciuili-  
tē, Conar. praed. qq. cap. 17. sub nu. 5. vers.  
ego vti. Menoch. tract. de reuo. poss. re-  
med. vii. num. 17. & Cas. Barz. bonouien.  
decis. 47. in causa verueue. nu. 3.

Secus si agatur possessorio ordinario reu-  
ndēz iurisdicito vti possidetis, qā retinēs ciui-  
lē possessionē possit obuiere, vt retuli & se-  
quutus sum lib. praed. cap. 7. nu. r. 5. & 16.

- 24 Nota t. caelo, quod cum iudex reperit pos-  
sessorem in alio possessorio summario, & cum  
vult manuerere, debet in eo loquendo dice-  
re (saluo tamen iure alteri parti in plenaria  
& antiquiori possessorio, & petitorio) Ioh.  
Cumia super rari. sicil. quem citauit, & se-  
quutus sum supra sub num. 9. Ioh. Lud. per uel.  
decis. 2. o. domina murtana. cum. 4. par. 1. &  
Rugione. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 648.

- 25 Nota quarto, quod is, qui manuteneus in  
possessione, potest petere ab aduersario fide-  
iussionem de non molestando vltimus, & iu-  
dex debet cogere ad praestandam petitam fi-  
dei iussionem iuxta ea, quae adduxi Conar.  
in l. uita, in notabilibus num. 15. Cas. de  
momen. poss.

- 26 Subnota ex praecedenti secundo notabili

causalam pro eo, qui timet, praenūti in-  
apprehendēda possessione, vt suscipiat iuxta  
ad adipsendam possessionem, exque ita  
suscipiat, vt verisimiliter dubitari possit de  
sua iura iura, & certo modo procurer, id ad  
iudicis notitiam deuener, quia tunc iudex  
statim, confilto sibi de scandali, seu rixae su-  
spicione per informationes, quas ex suo of-  
ficio nobilitē tenetur assumere, parte citata,  
vel non, habito respectu ad timorem immi-  
nentis scandali, vt dixi infra num. 28. & 29.  
debet praecipere partibus, ne accedant ad  
possessionem accipiendam sub certa pena,  
& possessionē ad se auocabit, fructusque se-  
questrabit, & sic subuenietur ei, vt remaneat  
in pari gradu cum suo aduersario, Beniten.  
d. decis. 73. o. iura. num. 5. Menoch. tract. de  
adipsc. poss. remed. 6. sub num. 19. ubi, hinc  
causalam, & Achil. Person. tract. de adipsc.  
poss. num. 27. vers. & sic. tom. 3. par. 2. fol.  
246. secus est, quando nulla erat futuri  
scandali suspicio, quia tunc iudex non requi-  
situs non debet se intromittere, siquidem  
eorum uos possit alterum praenūti, atque  
ita possessionem adipisci, & de ideo in posses-  
sione manuteneus foret, Menoch. tract. de  
adipsc. poss. remed. 6. num. 13. & sub nu. 14.

- 27 Nota quinto ex hac praxi, quod licet iu-  
dex regulariter non possit procedere ex of-  
ficio in causis ciuilibus, relictibus iis, quos  
citauit, & securus sum supra lib. 1. cap. 68. nu.  
2. tamen secus est quando partes contendū  
de possessione, & subest timor scandali, quia  
tunc iudex potest, & debet procedere ex of-  
ficio, quamuis agatur de interesse ciuili  
inter partes, quia eius officium est occurre-  
re, & prauidere, iubilando &c. vt scribit  
Paul. de Cast. conf. 3. in causa quae vertitur  
sub num. 1. lib. 2. & quod etiam si causa sit  
expedienda iudicis officio, patet ex conge-  
sitis à Menoch. tract. de retinē. poss. rem.  
vit. in princ. & cum. 4. & seqq. & tract. de  
recup. poss. lo. preludij. nu. 4. & 25. vers.  
possessionem. & praesertim num. 31. in fine,  
& item 15. num. 423. & Ioh. Cumia super  
iis. sicil. cap. 38. sub num. 111. & 113. quem  
retuli, & sequutus sum supra num. 9. & quod  
debeat moro proprio, & ex suo officio, ab  
aliqua partium non implorato, procedere,  
scribit idem Cumia eod. cap. 38. num. 137.  
vers. hanc quidem. & quod possit etiam ad  
partis petitionem ex suo officio, à parte im-  
plorato procedere, scribit eod. cap. 38. num.  
152. vers. potest etiam, & quod eius officium

fit occurrere; nã rixæ exoriantur, ex quibus aliquando cedes orti confueverunt, scribit Achil. Person. trac. de adipisc. poss. num. 22. vers. quæ conclusio. tom. 3. par. 2. fol. 246. Alex. Strad. d. cap. 12. nu. 2. & faciunt, quæ scripsi supra lib. 1. cap. 58. sub num. 2. & dixi etiam eod. lib. 1. cap. 68. sub num. 6. vers. quinto, & quoddam hæreditibus contententibus de adipiscenda possessione, & imminente timore scandali, & rixæ, debeat iudex etiã nõ requisitus se intramittere, ipsque subire, vi arma deponant, & ad adipiscendam possessionem non accedant, scribit Menoch. trac. de adipisc. poss. remed. 6. sub nu. 12. in fine; imó, quoddam etiã vtrique parte contradicente, debeat ex officio si querere, & deinde secundum probationis exitum procedere, scribit Benint. d. dec. 73. orta. sub nu. 2.

38 Declara primo eandem secundam illationem positam supra num. 1. v. l. et non detur appellatio, tamen potest dici de nullitate sequentis, Ang. cõl. 107. dicta constitutio. num. 1. quia de hoc sequestro habeat solum possessorum summarissimum, tamen non debet fieri sine causæ cognitione, & sine citatione partis, ad videndum alium informationes, surareque testes super verissimili timore scandali, Ang. d. cõf. 107. num. 1. & 3 in fine, Alex. cõf. 6. ponderatis. num. 9. lib. 4. Alex. Si in d. cap. 2. a. num. 5. Archil. Person. trac. de adipisc. poss. num. 23. vers. & iudex. tom. 3. par. 2. fol. 246. debet enim, parte citata, discere, an adit metus armorum, Ang. d. cõf. 107. in fine, Benint. d. dec. 73. orta. num. 3. & Conz. in l. vnica, limit. 16. num. 10. C. si de momen. poss. & quod sine controuersia possit dici de nullitate, refert, & sequitur Menoch. trac. de adipisc. poss. remed. 6. num. 20. in vltimis verbis, & quod sequestro concessum ex abrupto, non feruatis his, de quibus supra num. 29. & seqq. debeat de facto renouari, citari, & sequitur Benint. d. dec. 73. nu. 4. & quod in iudicio etiã summarissimo, vti poliditis, requiratur citatio ad videndum examinari testes, si hoc iudicium inchoatum sit cum citatione, scribit Virgin. de Bocca. trac. de interd. vti poss. cap. 14. de probat. num. 44. vers. & menot. h. tom. 3. par. 2. fol. 309.

Confirmatur hæc declaratio, quia in iudicio possessorio, in quibus negatur appellatio, datur facultas dicendi de nullitate iurata ea, quæ declaravi infra quæst. 19. rem. 1. cõcl. 2. num. 13.

39 Contra hæc declarationem in eo, quod dicimus requiri citationem, sentient plerique, quos citat Achil. Person. trac. de adipisc. poss. num. 24. vers. ultimo. tom. 3. par. 2. fol. 246. Rol. Vall. Mascar. & Neul. quos citat o. lib. præced. cap. 8. nu. 393. dum scribunt, in possessorio summarissimo possit examinari testes, parte non citata.

30 Retentæ declarationis.

Subdeclara primo eam, vt procedat in sequestro, decreto sine imminente periculo, quia tunc debet decretum, præmissa citatione, vt dixi in declaratione, secus est, quando periculum esset in mora, quia tunc citatio non est necessaria, hoc int. dec. il. 73. orta. nu. 14. ibi, nam vbi est dubitatio. lof. Ludon. per. d. dec. 10. domina martiana. sub num. 2. Menoch. trac. de adipisc. poss. remed. 6. num. 9. Achil. Person. trac. de adipisc. poss. sub nu. 24. vers. quod ego. tom. 3. par. 2. fol. 246. & num. 38. vers. & si duo. fol. 247. vbi, distinguendo an esset periculum rixæ, vel non esset, concordat opiniones, Alex. Citati. d. cap. 12. sub nu. 5. & quod non sit necessaria citatio quando imminet suspicio fugæ, refert, & sequitur Alex. d. cõf. 6. num. 10. lib. 4. nam vbi periculum est in mora, potest, & debet iudex monere, præcipere, & inhibere sine causæ cognitione, quia tunc non obligamur regulis iuris per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 58. sub nu. 2. & supra quæst. 13. num. 110. & consequenter non potest impugnari ex defectu citationis, aut alterius ordinis, sed solum potest impugnari, quod fuerit decretum, nulla præcedente verisimili suspitione rixæ, quo casu sequestro esset nullum per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra no. 19.

31 Exemplifica hæc subdeclaram, vt periculum dicatur non adesse, quando femina, puer, vel alius non armigerus præparat adipisci possessionem, quia tunc non facile orti posset scandalum, & cessat timor armum, & propterea isto casu iudex nõ debet procedere ad capiendas informationes, seu sequestrandum, nisi partibus prius citatis per ea, quæ scribit Paris. cõf. 41. optimo. sub num. 5. 12. & seqq. lib. 1. quem sequitur Achil. Person. trac. de adipisc. poss. nu. 26. vers. & periculum. fol. 246. & attendens etiam esse qualem arem personæ in isto proposito retuli, & sequutus sum ex Par. de Pint. supra not. 1. sub num. 19.

Subdeclara secundo, vt possit dici de nullitate.

- litate principaliter tantum . & non ad hoc .  
 cer . appellacioni . cessibus Pauli de Eleaz . Bal .  
 Salye . & Addic . an . l . um . Contar . & alij .  
 quos . loquendo in possessorio . petuli . & se-  
 quentium infra quest . 19 . rem . d . 1 . con-  
 clus . . . . num . . . .
- 32 . Subdeclara tertio . ut quantumvis effemus in  
 casu . in quo possit dici de nullitate seque-  
 stri . tamen nullitatis dictio non suspendit  
 executionem sequestri . nisi sit notoria . &  
 evidens iuxta ea . que scripti infra quest . 19 .  
 dem . t . concl . 4 . nu . 1 . & 25 . de concl . 5 . num .  
 1 . & 23 .
- 3 . An hac nullitas sit proponenda eorum .  
 eodem iudice . vel eorum superiore . vide .  
 que scripti d . quest . 19 . rem . d . 1 . conclus .  
 6 . num . . . .
- 3 . Nunquid a sententia sequestri . que sit  
 nulla . possit ex hac causa . quia est nulla . &  
 ideo uti a . notoria iussu appellari . vide .  
 que . loquendo generaliter in sententia posses-  
 sorij . scripti infra limit . 19 . num . . . .
- 33 . Declara secundo . i . citando eandem .  
 certam illationem ut possit appellari . quan-  
 do subvertitur ordo petitionij . & possessio-  
 nij . Contar . in l . unica . limit . 16 . num . 1 . &  
 11 . de limit . 18 . sub num . 22 . & 22 . C . si de  
 . . . . . poss . de 9 . a . p . uerfione ordinis possit  
 appellari . scripti infra num . 7 . num . 13 .  
 & seq .
- 34 . Exemplifica istam declarationem quando  
 Titius probat . se possi . d . e . & eius aduersa-  
 rius nihil vel minus sufficienter probat . &  
 iudex nihilominus . neglecta probatione  
 Titij . procedit ad sequestrandam possessionem .  
 nem . etiam . si iudex deberet ipsum pro-  
 bantem tunc in possessione . & remittere  
 aduersarium ad petitorium . & ipse faciat op-  
 positum . petens ut ordinem cause ad cau-  
 sam . & petuendum grauat . a quo grauius  
 datur appellatio . Contar . d . limit . 16 . sub  
 num . 1 . & 12 . quia est grauius notorium .  
 & a . notorio grauius . seu notoria inuisi-  
 bilitas datur appellatio etiam in possessorio . ut  
 scripti infra num . 7 . num . 15 . & quod iudex  
 tunc possit deuenire ad sequestrum . & non .  
 alias quando ei non constet quis sit in pos-  
 sessione . dicti supra num . 30 . vers . nota se-  
 quendo .
- 35 . Declara tertio . ut condemnatus . omnia  
 via dicendi de nullitate . & appellandi . vo-  
 lentes reuocari sequestrum . debent offerre  
 libellum eorum eodem iudice . & petere re-  
 uocari sequestrum . sicut precepit . per quod
- et interdicitur . ne accedat ad possessionem . re-  
 rectuli . & sequens sum supra nu . 5 . & seq .  
 ubi videas .
- 36 . INFERO III . exemplificando . quod a  
 sententia de subdando lata contra scholares .  
 qui subat locum . puta alie legdo . ne possit  
 studere . seu contra fabrum malleanum  
 prope Doctores . qui tamen non possunt legere .  
 seu prope Sacerdotes . qui non possunt  
 propecta . curare . ad euentum effectum pos-  
 sent appellari . Contar . in l . unica . q . 20 . nu . 2 .  
 vers . contrarium . & nu . 3 . C . si de mom . poss .  
 & quod in predicto casu scholaris turbantia  
 locum . ne possit studere . non datur appella-  
 tio . quia studium dilationem non patitur .  
 scribit Bal . in ead . l . unica . ou . 11 . vers . quid  
 si vnus . vide omnino que scripti lib . preced .  
 cap . 5 . num . 53 . & seq .
- Extende hanc illationem . ut bibliopola .  
 aut alius condemnatus ad relaxandam pos-  
 sessionem librorum alicui aduocato . aut pro-  
 curatori . seu legatori non possit appellari .  
 imo etiam si esset condemnatus ad tradendo  
 libros non poterit appellare suspensione . sed  
 de uoluntate tantum . quia studium non pati-  
 tur dilationem . nam sicut in alimentis . qui-  
 bus alantur corpora . deogatur appellatio  
 suspensiva . ut dixi limit . seq . ita etiam  
 in alimentis . quibus aluntur ingenia .
- 37 . INFERO IV . ad questionem . que  
 sapè occurrat in facto inter viros dunum  
 nobilium . quarum vna tanquam nobilior  
 vult prima sedere in ecclesia . & offerre . &  
 alia se preteriti contendit . & nobilior im-  
 ploret officium iudicis . ut minus nobili in-  
 hibeat . ne prima sedeat . vel ne prima offe-  
 rat . prout scribit Io . Fab . in § . aliam vero .  
 Inst . de bono . poss . de iudex prauia aliquali  
 insonantione inhiibet . quo casu ea . cui inhi-  
 bitu est . non potest appellare . Rugin . l . crast .  
 de appell . § . 2 . cap . 3 . num . 698 . vers . viges-  
 mus septimus . & num . 699 .
- 38 . Extende hanc illationem . ut maxime pro-  
 cedat quando Episcopus determinat prece-  
 dentia controversias . que sapè cum scis-  
 dalo oriuntur inter religiosos tam regulares  
 quam regulares . cum in processionibus po-  
 bilitas . tum in istis . que sunt in tumultibus  
 defunctorum corporibus . & in similibus . quia  
 ab Episcopi determinatione non datur ap-  
 pellatio . vide in Concil . Trident . cap . 23 .  
 controversias . sess . 25 .
- 39 . INFERO V . quod si creditor mitti-  
 tur in possessionem pignoris vigore pacti de  
 ingre-

ingrediendū cum propria auctoritate, debitor non potest appellare, testibus ijs, quos citauit, & sequutus sum infra memb. 9. num. 80. vers. declara secundo.

40 **RESTRINGE IL** nunc eandem subextensiones, & illationes, vt non procedat de iure canonico quoad effectum deuolutiui, quia de iure canonico ad effectum deuolutiui potest appellari etiam in possessorio summario secundum eos, quos citauit infra memb. 4. num. 53. versic. contrariam.

1. Non tamen desunt, qui teneant contrarium, videlicet, neque ad effectum deuolutiui possit appellari; vide quæ scripti d. memb. 4. num. 52.

41 **RESTRINGE IL** vt nō procedat in regno Franciæ, quia ibi potest appellari etiam à recedentis sententia, lata super possessione, sed non obstat appellacione sententia mandabitur executioni, Rebus. tra. de appell. art. 7. glo. 2. num. 17. tom. 3. fol. 503. & recedentis in Francia est possessorium, summa. h. i. i. num. 1. vt dixi memb. precedenti sub num. 56.

2. Reliquas restrictiones, diuersas contingebat casibus opportunis, colliges ex dictis infra memb. 7. vbi per restrictiones cumulatio casus, in quibus datur appellacio à sententia, lata super possessione momentanea.

3. Vnde postremo admonet, quod si eueniat casus, in quo dubitetur, non quid sit interuentum possessionem ordinariam retinende, vel summarium, & extraordinarium, poteris tu in isto dubio videre ea, quæ scripti Patet. consil. 142. in causa illorum.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. III.

### SVMMARIUM.

A SENTENTIA lata in possessione ordinaria non datur appellatio, & hac est. extensio, nu. 1. 3. & sequa quibus agitur de nomine momentanea possessionis, & de ratione huius extensionis, 1. 2. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

Subextenditur I. hac extensio, vt in Provincia Marchie procedat ex constitutione, quam vixanti approbata, num. 2.

Subextenditur II. vt procedat in toto statu ecclesiastico, nu. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

litigantes in ea non essent immediati subiecti Ecclesie Romane, num. 11. — Ampliatur secundo, vt procedat in quolibet possessorio, nu. 12. — Restrungitur primo eadem prima, & secunda subextensiones, vt non habeant locum in causis beneficiariorum, & ecclesiasticis, nu. 14. — Restrungitur secundo, vt non habeant locum inter personas ecclesiasticas, num. 15. — Impugnantur istæ restrictiones, num. 16. & seqq. — Restrunguntur tertio, vt non habeant locum, vbi adiuncti statuta particularia, num. 19.

Subextenditur III. vt sit vera quoad effectum suspensiuum, num. 20. — Ampliatur & declaratur hac subextensio, num. 21. — Inferitur, quid executio facta appellatione pendente, non dicatur attentata, num. 22. — Extenditur primo hac illatio, vt multo magis procedat in executione facta pendente termino ad appellandam, num. 23. — Extenditur secundo, vt procedat etiam si executio fiat post quam inhibuit iudex, cui casus fuerit commissus cum clausula (sine prejudicio legitimæ uocationis, quæ ad agendam locum sit) num. 24. — Restrigitur hac secunda extensio, vt non habeat locum, si inhibuit iudex ordinarius appellationis, num. 25. — Limitatur hac tertia subextensio, vt non procedat in casibus, in quibus ius civile inducit appellationem, quia in illis retardatur executio, num. 26. — Ampliatur hac limitatio, vt idem sit, attenta constitutione abgidiana, num. 27.

Subextenditur IV. vt procedat tam in possessione rerum corporaliū, quā in quasi possessione incorporaliū, num. 28. — Exemplificatur hac subextensio, num. 29. & 30.

Subextenditur V. vt procedat in feudis, nu. 31. Subextenditur VI. in sententia lata contra fœdum, num. 32.

Subextenditur VII. in sententia lata contra minorem, num. 33.

Subextenditur VIII. in sententia lata contra aliam personam privilegiatam, nu. 34.

Subextenditur IX. vt habeat locum in quolibet specie possessionis ordinarij momentanei, nu. 35.

1. **EXTENDE IL** principaliter eandē statam limitationem vt habeat locum in prima specie possessionis.

2. Pro explicatione huius restrictionis præmitte ro, quod possessio momentanea dicitur illa, quæ spiritum est duraturæ momento, seu quia agit de possessione momento, vt explicat Glo. in l. unica, in verbo momento. Cui de

mom. poss. vel est duratura momento apud possessorem, hoc est, quando quaeritur de possessione solum causa ordinandi hanc circa iudicium petitorium, & hoc est tadio iudicium petitorium secundum omnes, \* ut expliat Bar. in l. 1. ante sententiam. nu. 3. versus finem, ibi, & ideo text. & num. 4. ibi, & hoc est iudicium. ff. de appell. rei ipien. vel non, & Olafch. decif. 15. mortuo intestato, sub num. 7. & spiritus euellit Bal. in d. l. vnica, num. 1. vers. oppono quod possessio. dicens, quod licet possessio duret longo tempore, debet retineri animo, & corpore, ita tantum quod praescriptio sumat ab ea initium, tamē dicitur momentanea per accidens, quia de facili potest euelli in petitorio. & hanc esse magis communem \* rationem assignatam à Doct. testatur Contar. in repetit. d. l. vnica, in rub. sub num. 8. & 9. & num. 17. in fine, & nu. 16. Quod si plura vis scire de significatu, & ethymologia huius verbi *momenti*, & *momentaria possessio*, vide Contar. in d. l. vnica, in rub. nu. 3. & seqq.

Notanda de causatione huius ethymologiae.

Primum, quod licet hanc possessio dicatur momentaria, ut in d. rubr. C. si de mom. poss. ubi illud verbum, *momentaria*, terminat possessionem, & non refertur ad modum agendi; licet etiam dicatur iudicium possessionis momentarium, tamen non dicitur iudicium momentarium, Contar. d. rub. sub num. 19. & quod illud verbum, *momenti*, nō refertur ad litem, seu iussum, sed ad possessionem, ut sit sensus momentanea possessio, notat idem Contar. in ead. l. vnica, in 5. oppositione sub num. 51. & in primo notabili num. 1. & 2.

Secundum, quod licet iudicium momentarium, si ita vocaretur aliquid iudicium, sit summarium, ut ex Corn. & Salys. refert, & loquitur Contar. in d. rub. sub num. 19. in fine, & num. 30. tamen iudicium possessionis momentarium, non dicitur summarium, sed ordinatum, sicque momentarium prout respicit possessionem, seu possessorium iudicium non importat id, quod importat, quando respicit solum iudicium.

Tertium, cum possessio, cuius grauenū possit reparari, siue in petitorio, siue aliter dicitur, momentaria, & e contra illa sola possessio, cuius grauenū non potest separari in petitorio, neque aliter, dicitur possessio simpliciter, seu non momentaria secundum ea,

quae refert, & sequitur Contar. d. rub. num. 11. 44. & seqq. & apertius in ratione decidendi num. 14.

Hoc praemissum, extensionem sic deduco.

In possessione momentanea non datur appellatio, vnica, & ibi communiter \* Doct. & praefertim Contar. in rub. num. 44. C. si de mom. poss. & in hac possessione intelligas Spec. tit. de appell. 5. in quibus, num. 8. vers. sexto, lib. 1. Bal. in l. 2. ante sententiam. nu. 1. in fine vers. quare quae est ratio. & nu. 3. & 9. ff. de app. rei ip. Nicell. tract. de concord. gloss. concos. 6. full. 6. nu. 26. ita. 18. fol. 191. Masch. tract. de commiss. par. 1. in commiss. appell. cap. 2. num. 36. fol. 36. Olafch. decif. 15. mortuo intestato. sub num. 4. v. t. cū iustis, qui multos cumulat, & Ron. diuers. de ista, qui resoluti. nu. 2. par. 1. d. scribit esse prohibitam appellationem. & regulariter à sententia lata in iudicio possessionis prohibitam esse appellationem, scribit Lancellor. tract. de attent. par. 1. ap. 1. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 15. princ. num. 1. & seqq. fol. 372. & ita, notando differentiationem inter leges, & canones. scribit Glos. in cap. 15. cum ad sedem. in verbo, interdictum, versus finem, de test. spol. & ita, loquendo de iure ciuili, dicunt omnes, \* ut scribit Bal. in l. 1. vers. vltimo quaeritur, num. 12. C. de episc. audien. & quod haec est com. l. 1. scribit Velt. in pract. lib. 7. cap. 3. num. 2. haecq. esse opin. communem \* de iure ciuili refert, & sequitur Vant. tract. null. rub. quis poss. dic. de nullit. num. 34. vers. & propterea. fol. 376. & quod regula legis vni. 2. C. si de mom. poss. prohibentis appellationem non restringatur ad iudicium solum possessionis summariissimum, neque ad iudicium retinendae possessionis tantum, ut aliqui ex antiquis Doct. restringebant, sed procedat in quocunque iudicio possessionis, testatur, & sequitur ex com. omniū opinione Contar. in d. l. vnica, in prima rat. decidendi, num. 16. in fine, & num. 17. & certe, loquendo de iure ciuili, nemo est, qui contradicat huic extensioni, cui poteris addere quae scripsi infra memb. 7. num. 19. versic. contrarium.

Sed omnis possessio, cuius grauenū potest reparari in petitorio, dicitur possessio momentanea, etiam si non sit summariissimum, ut aduersus Cagnol. & Plor. scribit Contar. in l. vnica, in prima ratione decidendi, num. 14. 16. in fine, & num. 17. C. si de

mom.



mom. poss. & dixi supra m. m. præced. in fine, & grauiorem possessorij ordinarij momentanci potest reparari in petitorio.

ergo in eo non datur appellatio.

- 4 Rationes huius secundæ cessionis varij varietat reddunt, quas oēs studiosè congestis, & plenè commentarijs persequutus est Contrar. in repetit. l. vnica, C. si de mom. poss. ego earum vnam, aut alteram persequar.

Prima ratio est, quia sententia lata super momentanea possessione, est interlocutoria, vt tradiderunt antiqui secundum Odofr. in l. vnica, C. si de mom. poss. relatum ibidem à Contrar. in secunda ratione decidendi intro.

Confirmatur primò hæc ratio auctoritate Gratiani in cap. vlt. vers. de possessione, etiam 4. quæst. 6. vbi hanc sententiam latam super possessione momentanea dicit esse interlocutoriam.

Confirmatur secundo ex ratione, quia sententia lata super possessione momentanea conuenit in multis cum sententia interlocutoria. Primo enim conuenit in hoc, quod sicut interlocutoria non definit negotium principale, ita etiam hæc sententia non ex toto definit negotium, cum pendat à petitorio, vt considerat Contrar. in d. l. vnica, in secunda ratione decidendi num. 2. C. si de mom. poss. Secundo conuenit in hoc, quod in appellatione ab hac sententia est exprimenda causa, sicut in appellatione ab interlocutoria, vt retuli, & sequor sum infra memb. 7. num. . . .

- 5 Hanc primam rationem reprobat Bar. in l. 2. ante finem. nu. r. in fine vers. quæ est ratio. & nu. 3. ff. de appell. recip. dicens, rationem quare non possit appellari non esse eam, quia sit interlocutoria, & apertius Bal. in l. vnica, num. 3. in 3. oppos. C. si de mom. poss. dicens, hoc esse falsum, quia est sententia diffinitiva, cum feratur iure contestata, nam, vt scribitur idè Bal. in l. 9. post sententiam. col. 1. num. 9. vers. quæro an sententia. C. de sentent. & interloc. omni. iud. & Franch. in cap. 60. cum cessante. num. 57. vers. vicesimo primo in sententia, de appell. quando sententia super possessione est lata, oblatio libello, & ideo requiritur litis contestatio, & incipit propterea tunc instantia iudicij possessorij, dicitur secunda diffinitiva, & Contrar. in d. l. vnica, q. t. num. 2. dicens, quod etiam Canonistæ tenent, quod sententia super possessione sit diffinitiva,

& rursum in ead. l. vnica, in secunda ratione decidendi num. 9. & sub num. 18. vers. prædictis. & num. 19. & seqq. dicens esse diffinitivam, cum iudicium possessionis fuerit principaliter, & non propter aliud, & via actionis, & non exceptionis intentarum, & quod hæc ratio communiter reprobetur, testatur, & sequitur ibidem num. 4.

Verum reprobatio huius rationis, fundata in eo, quod hæc sententia sit diffinitiva, ex quo prior editur, oblatio libello, contestata, hæc, & seruatō ordine iuris, non videntur rita, quia non omnis sententia, in qua proceditur, iuris ordine seruato, est diffinitiva, neque omnis sententia, in qua proceditur, iuris ordine non seruato, est interlocutoria, Contrar. in d. l. vnica, in secunda ratione decidendi num. 5. & 6. C. si de mom. poss.

Ego non discedo à communi opinione, quæ reprobatur hanc primam rationem.

Neque obstat prima confirmatio, fundata in auctoritate Gratiani, quia respondeo, quod Gratianus non habuit potestatem legis condicere, vide infra memb. 7. sub np. r. vers. non recedas. neque est tantæ auctoritatis, vt ei omnino in omnibus credere debeamus, si vera sunt, quæ contra eum scribit Contrar. var. resolut. lib. 4. cap. 13.

- 6 Quando tamen sententia, lata super momentanea possessione, sit interlocutoria, & sic saluetur opinio Gratiani, vide Ang. Arct. in l. 2. ante sententiam. num. 21. vers. quæro an sententia. ff. de appell. recip. vel non. & memb. præced. num. 2. vers. ratio. & memb. seq. num. 10. & seqq. & infra memb. 7. sub num. 36. vers. in hac. & in quo conueniat cum interlocutoria dixi supra sub num. 4. in secunda confirmatione.

Secunda ratio est, quia sententia, lata in possessione momentanea parit modum præiudicij, Bar. in d. l. 2. num. 2. in fine, & 3. & hæc sequitur communiter omnes, vt testatur Ofalsch. dec. 15. mortuo intestato. sub num. 5. ibi, altera ratio, à qua secunda ratione non videtur discrepare alia ratio, quam Contrar. amplectitur in vltima ratione decidendi, videlicet, quod prohibetur appellatio fauore litium abbreviatarum, ex eo quod plenius poterunt singula tractari in quaestione proprietatis.

Ex licet contra hanc secundam rationem scribat Rip. in cap. sept. col. r. num. 3. vers. ex præmissis. de restit. spol. & Ofalsch. ubi supra; ego tamen non recedo ab ea.

- 7 Tempera hanc rationem, vt sit vera, dummodo dampnum, quod inferitur, possit reparari in petitionis alias enim diceretur magni preiudicii, & consequenter posset ab ea appellari per ea, quæ scripti infra memb. 8. no. 1. & seqq. & ideo secundum ea, quæ refert, & sequitur Contar. in l. unica, in vltima ratione decidendi nu. 6. ibi, quibus auctoritatibus. C. si de momen. poss. ad hoc, vt denegetur appellatio in possessionis, debet apparere, seu probari aliqua spes, seu preparatio, quod dampnum, illatum in possessione, sit reparabile in pextorio, imò, quod sit de facili reparabile, vidt infra memb. 8. num. 3. & seqq.
- 8 SVBEXTENDE I. hanc eandem secundâ excusationem, vt hæc dispositio iudis ciuilibus, prohibens appellationem in possessione, momentanea, habeat locum in Prouincia Marchie ex constitutione, quam vocant agidianam, lib. 6. cap. 1. constit. march. quæ recitat hoc ad terminos iuris ciuilibus, vt scribunt Capura, decif. 223. constitutio agidiana, sub num. 2. & decif. 226. constitutio agidiana num. 3. par. 1. & alij, quos retulit, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 34.
- 9 SVBEXTENDE II. vi habeat locum in tota statu, & tertis ecclesiis, quæ licet præfata constitutio agidiana sacri condita pro Prouincia Marchie Anconitanæ, tamen fuit deinde confirmata à Papa, vt aduertit Mohed. decif. 5. alias, 47. quamuis, de constituti, & quod fuerit confirmata, & extensa à Sixto IV. ad omnes terras ecclesiæ, scribit Capura, decif. 226. constitutio agidiana. nu. 4. par. 1. & latius Io. Bapt. Pontan. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. sub num. 42. vers. quas quidem. tom. 14. fol. 305. & tam Sixti IV. quam Pauli III. motum propeium confirmatorium dictæ constitutionis habet impressum initio constitutionum marchie, & seruatur dicta constitutio ita in Curia, & Vrbis, vt testatur Rot. diuers. dec. 120. fuit resolutum. nu. 2. par. 1. & Pontan. d. cap. 3. sub num. 42. vers. quas quidem. fol. 305. quàm in omni ditione ecclesiastica, vt scribit Ios. Lud. in perus. dec. 20. domina martiana. num. 21. par. 1. seu, & distinctius, in reliquis prouincijs Rom. Ecclesiæ immoediare subiectis, ideoque seruatur etiam in ciuitate Aornionensi, vt scribunt Capura, & Pontan. in locis supra proxime citatis.
- 10 Secus est quoad loca, quæ sunt extra terras ecclesiæ. Mohed. d. decif. 5. alias 47. in fine de constituti. quæ refert, & sequitur Mar-

chese. ar. de omif. par. 2. de omif. appel. c. 2. in fine, secus erit est quoad loca, quæ sunt mediate subiecta Ecclesiæ Romanæ, quia in illis non seruatur constitutio agidiana, sed seruatur statuta, & ius canonicum, Contar. in l. unica, limit. 3. nu. 11. & q. 6. agidiana. num. 1. & sub num. 7. C. si de momen. poss. quare non habet locum in ciuitate Parmæ, & Placentiæ, Rot. diuers. decif. 81. in causa parmen. sub num. 4. & 5. par. 3. lib. 2. & quod non habeat locum in ciuitate Parmæ, scribit, referendo allegatas decisionem, Contar. d. quest. 6. agidiana. sub num. 7. vers. & ad neque in ciuitate Vrbini, & multo minus in tertia Imperij.

Neque Concilium Lateranense, dum approbat dictam constitutionem agidianam, extendit eam vltra loca, in eadem expressa, Pontan. d. cap. 3. num. 42. in fine fol. 305.

- 11 Amplia primo hanc subextensionem, dum loquitur de obseruantia dictæ agidiane in Curia, vt habeat locum etiam si ij, qui litigarent in Curia, non essent immoediare subiecti Ecclesiæ Romanæ, quia nihilominus, litigando in Curia, litigant in dicta constitutione agidiana: in iudicijs enim quasi contrahitur, & ratione quasi contrahens non subditus efficitur subditus, & hæc ampliatio est vera respectu appellationis, quæ interponeretur à sententijs, quæ ferrentur in Curia, secus respectu appellationis, quæ interponeretur à sententijs lata in partibus, quia attenditur locus, ubi lata est sententia, vide q. seq. nu. . . .
- 12 Amplia secundo, vi præfata constitutio agidiana habeat locum in quolibet possessione, tam si fauorabilis reductiua ad terminos iuris communis, Io. Bapt. Pontan. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 43. in fine fol. 306. & quod consilium agidiana, quamuis loqui videatur de momentanea tantum possessione, tamen comprehendit etiam quæcumque plenaria possessione, scribit Ios. Lud. perus. decif. 20. domina martiana. num. 21. par. 1.
- 13 Praxis in Romana Curia, vt excludat appellationem à sententijs lata in causa possessionis, obstat, vt is, qui sententiam fauorabilem obtinuit, reperat in actis notari constitutiorem agidianam, tanquam notoriam abique aliqua alia illius reali productione, cuius praxi obseruantia, & vtilitas potest et colligi ex Rot. diuers. decif. 659. dñi conclusera. sub nu. 3. par. 1. dum ait, fuisse dictum, quod à sententijs lata in merito possessionis non daretur appellatio si ante et repetita

constitutione ægidiana. *cap. 2. quæst. 17. limit. 6. memb. 3.*  
 14 Hæc prælis seu repetitio ægidiana nunquam est necessaria.

- 14 Restringe primo eandem primam, & secundam subextensiones, ut non habeant locum in causis beneficalibus, vel alijs ecclesiasticis, quia Aegidius Cardinalis, qui condidit dictam constitutionem, non habuit facultatem in illis, & Pontifices illam simpliciter confirmarunt, nulla facta mentione de causis ecclesiasticis, ut in specie requirebatur. *Marchesius ad de comm. par. 2. in comm. appell. cap. 2. num. 55. 63. & 68. ubi plures adducit Rotæ decisiones, quæ sunt vulgatae, & quæ sentunt etiã Vester, in p. 1. lib. 7. cap. 3. num. 5. vers. ampliusdum air. à Sanctis Pontificibus receptam fuisse prædictam constitutionem in possessione res prophanas, & Ios. Ludou. in perul. decif. 10. do mina martiana. sub oim. x. par. 1. dicens, quod dicta constitutio observatur quoad: prophanas, & dicit supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54. in futura impressione*
- 15 Restringe secundò, ut non habent locum inter personas ecclesiasticas; nam si non habet locum in rebus, multo minus habet locum in personis, quia personæ sunt digniores rebus.

16 Contra hanc secundam, & tertiam restrictionem oppono dupliciter.

- 16 Primo oppono, quia licet illi, qui condiderunt statuta Romana, seu novae reformationes, non haberent facultatem disponendi super personis ecclesiasticis, tamen illa statuta, quia sunt confirmata à Papa, ligant etiam personas ecclesiasticas, nempe clericos, Rot. dilucif. decif. 379. in causa romana bonorum de rufinis, num. 3. & decif. 452. domini concluderunt. num. 1. par. 1. quas decisiones resolv. & sequens sum etiam lib. præced. cap. 2. num. 206. ubi alios citavi.

- 17 Sed constitutio ægidiana est confirmata à Papa, ut dixi, imò est confirmata à postremo Concil. Lateranen. vi enarrat Paul. III. in renouatione luerarū Sixti IV. confirmationem diæt constitutionis ægidianæ, & recenlet Pontian. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 41. in fine fol. 305.

Ergo hæc constitutiones debet ligare etiam personas ecclesiasticas, & ligando personas, multo magis ligabit res.

- 18 Secundo oppono, quis scirentis lata super possessione inuentum est & scilicet quidam; mera interlocutoria lata ea, q̄ scripsi

memb. præced. lib. nu. 2. & mem. sequ. nu. 10.

- 18 Sed sacrum Concilium Tridentinum cap. 20. sess. 24. de reformation. quod est seruandum: iam in rebus prophanis, quàm in ecclesiasticis, & tam in laicis, quàm in clericis, prohibet appellationem ab interlocutoria non habente vim diffinitiuæ, & cuius grauamen potest reparari p̄ appellationē à diffinitiuā.

19 Restringe tertio, ut non habet locum ubi ad statuta particularia, quia attendi debent statuta, ut retuli, & sequens sum. q. sequ. num. 1.

- 20 SVBEXTENDE III. eandem secundam extensionem, ut sit vna quoad effectum suspensionis, quia appellatio non impedit executionem, ideoque sententia fortius effectum suum, ut dicit textus in l. unica, C. si de poss. Bar. in l. 2. col. 2. sub num. 6. ibi, possumus etiam dicere. ff. de appell. recip. Rebuff. tract. de sent. execut. art. 9. gl. 5. num. 7. vers. & sic possessorie, tom. 1. fol. 401. si quid non admittitur appellatio quoad effectum suspensionis, Couar. præf. qq. cap. 2. §. num. 8. vers. primum equidem. fol. 532. volum. 2. Lancell. tract. de iur. par. 2. cap. 12. de arsent. & tomou. appell. pend. limit. 25. prin. num. 3. fol. 372. Marches. tract. de comm. par. 2. in comm. appell. cap. 2. sub num. 39. fol. 37. Marten. Gail. Olsch. Grauar. Ca. hall. & alij quos retuli, & sequens sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54. & quod omnes fateantur hanc regulā, quod appellatio nequeat quoad effectum suspensiuū, scribit Beroq. 91. in quæstione. sub num. 1.

- 21 Amplius hanc subextensionem, ut sicut condemnatus non potest appellare suspensiuæ per ea, quæ dixi hinc in subextensione, sed solum deuolutiuæ per ea, quæ retuli, & sequens sum infra memb. 7. num. 16. ita quod, quæ nec victor, qui in appellatione deuolutiuæ condemnatur, poterit appellare aliter: quàm ad effectum deuolutiuum, quia mutatio instantiæ nō mutat naturā causæ, ideoq; victor, qui in prima instantia fuit missus in possessionem, cogetur, si faciat condemnatus in secundam eam dimittere, cum quia in iudicijs seruanda est equalitas, tum quia sumus in sententia possessoria, à qua, cum celeritate desideret, non datur appellatio suspensiuæ, & ita præstatutur.

Pro integrā intelligentia huius ampliationis considerandi sunt tres casus.

Primus casus est, quando appellans habet se pro spoliato, eo quia iudex à quo, seu verius appellatus, nulliter procedendo, spoliavit ipsum appellantem, & iudex appellationis pronuntiat, appellatum esse reintegrandum ad possessionem, & iudicem à quo nulliter processisse, seu processum esse nullum, & isto casu propter mixturam nullitatis oriatur difficultas, an appellatio sit admitenda, in qua difficultate vide, q̄ scripsi infra memb. 6. nu. 64. & seq. Et qd, si omnes i. pronuntiare super nullitate, vide infra, memb. 9. sub num. 12. vers. tertium.

Secundus casus est, quando appellans non habet se pro spoliato, eo quia licet iudex à quo miserit appellatum in possessionem, tamen ipse appellans non dimisit possessionem civilem, seu illam animo retinuit, & pretendit, se potius turbatum, eo quia iudex, seu verius appellatus, nulliter procedendo, processerit de facto; & isto casu licet practica. Cuius Romanus servet, ut iudex appellatum possit appellati dare mandatum de manuteneendo, hoc est, retinendæ possessionis, nulliq; admitat appellationem, tamen iste casus laborat eadem difficultate, qua laborat precedens, ex quo iudex appellationis virtualiter, & tantè pronuntiat, iudicem à quo nulliter processisse, qui alias non posset dare mandatum de manuteneendo, & consequenter videnda sunt ea, quæ scripsi infra memb. 9. num. 63.

Tertius casus est, quando iudex à quo validè processit, licet in causa fecerit iniustitiam; & isto casu non potest appellanti competere remedium reintegrandæ, vide infra memb. 6. nu. 69. neque remedium retineodæ, quia si iuris ordine servato, fuit electus à possessione, non potest dici, quod turbatus retinuerit civilem; sed potest ei competere solum remedium adipsam, & in isto remedio cessant difficultates considerate in alijs duobus remedijs; de quibus in precedentibus primo, & secundo casu.

- 22 Infero corroborando eandem subextensionem, eiusque ampliationem, quod executio facta, appellatione pendente, à sententia lata super possessorio, non dicitur attentata, quia iudex à quo potest, non obstante appellatione, procedere ad executionem extra viam attentatorum, Lancel. tract. de arrest. par. 2. cap. 12. limit. 2. §. nu. 1. & seq. fol. 374. vide etiam supra q. 3. num. 69.

23 Extende primo hanc illationem, ut executio multò minus dicatur attentata, si fuerit facta, pendente termino ad appellandum, Lancel. d. limit. 3. num. 1.

24 Extende secundo, ut nec executio, quæ fieret post inhibitionem, dicatur attentata, si iudex, qui inhibuit, fuerit commissarius causa appellationis cum clausula, sine prejudicio legitime executionis, quatenus apud locum sit, Lancel. d. limit. 3. nu. 3. fol. 373.

Ratio huius extensionis est, quia inhibitiō est in prejudicium legitime executionis, cui commissio causæ appellationis non hinc prejudicare.

Confirmatur hæc extensio, quia quando cum prædicta clausula est commissio causæ, nullitatis rei iudicatur, iudex à quo potest exequi, non obstante inhibitione iudicis ad quem, ut retinuit, & sequens sum infra q. 19. rem. 1. concl. 4. no. 15.

25 Deriva, restringendo hanc extensionem, ut procedat in iudice delegato, cui causa est commissio cum prædicta clausula; secus in iudice ordinario appellationum, quia eius inhibitiō impedit, ne possit procedi ad viam, Lancel. d. limit. 2. nu. 16. & 17. vers. tertio. fol. 375. Ratio est, quia iurisdicção ordinarij non est restricta, ut est restricta iudicis delegati ex forma rescripti, ut procedat sine prejudicio legitime executionis.

Comprobatur hæc declaratio, quia quando causa nullitatis rei iudicata committitur sine prædicta clausula, iudex à quo non potest exequi, stante inhibitione superioris, vide infra q. 19. rem. 1. concl. 4. sub num. 12. vers. contrariam.

26 Limita nunc eandem tertiam subextensionem, positam supra num. 20. ut non procedat in casibus, in quibus ius civile admittit appellationem à sententia lata in possessorio, quia appellatio in illis casibus suspendit executionem, ut pluribus argumentis ostendit last. conf. 127. col. 3. & seq. lib. 2. quæ argumenta ordinatè recenset, sed non sequitur Usalc. de off. 25. mortuo iustellato. num. 15. vers. secundum, hancque limitationem tenet Caballad. consil. march. lib. 6. cap. 2. in verbo. civil. in fine. nu. 1. fol. 371.

Confirmatur, sensu proprio loquendo, ostenditur ad oculum veritas huius limitationis hanc vnicam, & in omnibus ibi instans, quia nos videmus, quod quando ius civile admittit appellationem à possessorij sententia, ius gra-

tamen non possit reparari in petitorio, ut latè prosequutus sum infra memb. 8. & similiter à sententia continente mixturam, ut latè prosequutus sum infra memb. 9. tunc illa appellatio suspendit, & retardat, ut dixi in dictis memb. 8. & 9. & è conuerso videmus, quòd quando ius ciuile non admittit appellationem, ut in possessorio momentaneo iuxta ea, quæ scripsi supra hoc eod. memb. 3. num. 3. tunc appellatio non suspendit, sed tamen deuoluit secundam vnam communem opinionem, quam retuli, & sequutus sum infra memb. 7. num. 6. & sic cessat comprobatio, quam adduxi infra pro contraria opinione, & cessat considerationes, & rationes, quibus mouetur Ofase. pro contraria opin. infra citatus.

Contrariam opinionem, quòd eolm extatio non impediatur per appellationem, tenet Nicol. tract. de concord. glos. concord. 6. fall. 6. num. 34. vers. nota tamen. tom. 1. fol. 193. & firmat Ofase. d. dec. 123. nu. 19. vers. contrariam.

Comprobatur hæc contraria opinio, quia de iure ciuili à sententia lata in possessorio est prohibita appellatio ad vtrumque effectum, ut ex commun. opinione retuli infra memb. 7. nu. 19. vers. contrariam.

Ergo, retenta hac commun. opinione, quando ius ciuile permittit appellationem in aliquibus casibus, intelligitur permittere solà ad effectù deuolutiuum, quia debemus interpretari, ut sequatur minor correctio.

Retenta limitatione.

27 Amplia eandem limitationem, ut habeat locum, etiam attenta constitutione xgidiana, quia dicta constitutio xgidiana reducit nos ad ius ciuile, ut retuli, & securus sum supra num. 8. vers. subextende primo.

28 SVBEXTENDE IV. eandem secundam extationem, ut procedat non solum in possessione momentanea rerum corporaliu, sed etiam in quasi possessione rerum incorporaliu, ut loquuntur Contar. & Ruginel. infra citati.

29 Exemplifica primo hanc subextensionem in alimentis, Contar. in l. vltica, in ampliat. num. 140. & seqq. C. si de momen. poss. & Ruginel. tract. de appell. S. 2. cap. 3. sub nu. 682. vers. decimonono. & num. 683. fol. 123. Rationem tamen, quam sub distinctione refert, & sequitur Contar. num. 141. ego reieci limit. seq. sub num. 12.

30 Exemplifica secundo in quasi possessione

exigendi datum, quia si iudex mandat, pendente lite, continuati, non datur appellatio. Beninten. dec. 79. mora lite. initio, & nu. 12. quicquid in contrariis consulerit Macab. citatus à Rugin. tract. de appell. S. 2. cap. 3. nu. 692. & 693.

Quòd etiam in prætationibus sonuis inter personalibus detur remedium possessoriu, secus verò in alijs, quæ proueniunt ex aliquo iure reali fundario super certa re, vel persona, vide Ruginel. d. S. 2. cap. 3. nu. 694.

31 SVBEXTENDE V. ut habeat locum etiam in forudis, Capuraq. dec. 123. constitutio xgidiana. num. 6. par. 1. & licet loquutus in terminis constitutionis xgidiane, tamen idem sensu apertè in terminis iuris communis, ut dixi num. seq.

32 SVBEXTENDE VI. ut habeat locum, etiam in sententia lata contra fiscum, quia licet fiscus sit privilegiatus in multis, tamen in possessorio non licet ei appellare, quia in hoc non reperitur privilegium xgidiane, & non habet plura privilegia, nec aliam nisi ea, quæ reperiuntur expressa in iure, Capuraq. dec. 123. constitutio xgidiana. num. 3. & 4. par. 2. licet enim loquatur in terminis constitutionis xgidiane, tamen idem sensu apertè in terminis iuris communis, dum in ead. dec. sub num. 2. ait, quòd dicta constitutio (ul altud facit, nisi reducere nos ad terminos iuris ciuili, & apertè Contar. in l. vltica, q. 1. r. fiscus. nu. 2. vers. his tamen. & nu. seqq. C. si de momen. poss. dicens, ita fuisse resolutum in Rota.

33 SVBEXTENDE VII. ut habeat locum etiam in sententia lata contra minorem, quia etiam minor ligatur dispositione dictæ l. vlticæ, Salyc. in ea, sub num. 4. q. 3. & Contar. limit. 8. sub num. 12. C. si de momen. poss.

34 SVBEXTENDE VIII. confirmando præcedentem, ut habeat locum etiam in sententia lata contra personam privilegiatam, puta contra viduam, quia quando est privilegiata causa, tunc nec vna, nec altera pars quamvis privilegiata sit potest appellare, Ios. Cumia super rit. scilicet, cap. 44. in fine, nu. 18. vers. secundo quæro. fol. 186. loquens de causis summarijs ex dispositione ritus illius regni.

35 SVBEXTENDE IX. ut habeat locum, in qualibet specie possessorijs ordinarj momentanij, quare appellatio denegatur tam à sententia lata super possessione adipsendam,

da, quam retinenda, & recuperanda, Bar. in l. a. col. 2. num. 4. ibi. & hoc est iudicium. Et de appell. recip. & aperte Gl. in l. unica, in verbo. memento. & ibidem Bar. q. 1. num. 3. Salyc. oppos. 2. num. 3. C. si de momen. possell. Marso. in suo spec. par. 6. actu 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. l. i. c. 6. nu. 305. fol. 504. M. Ant. Cuccb. tract. de mentionen. circa poss. nu. 420. verū. quid verū. tom. 3. par. 2. fol. 300. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 13. de attent. & in nou. appellat. pseud. limit. 25. princip. num. 60. fol. 372. & de iea senit Mai chief. tract. de commiss. par. 2. in comens. appell. cap. 2. sub num. 37. & 38. fol. 37. & de comuni \* opin. cessantur, & sequuntur Rol. à Vall. cons. 77. visō & bene. nu. 9. lib. 2. & Cōrac. in l. unica, in intellectu, sub nu. 1. verū. vnde li. C. si de momen. poss. & de magis comuni \* opin. testatur, & sequitur Ios. Cumia super ritib. sicil. cap. 40. nu. 66. fol. 253. & esse approbat à Rota refert idem Couaz. in d. l. unica, in ampl. num. 3. in fine, & loquendo in interdicto quorum bonorum, referunt, & sequuntur hanc subextensionem Achil. Person. tract. quorum bonorum, num. 493. in fine, & num. 493. vbi sapient, & p. xxi. ita ibi, tamen ego bene dico. & in fine, vbi de crebriori \* opinione, to. 3. par. 2. fol. 179. & aliquos citat Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. c. in fine, num. 115. quibus addo Rugina. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 653. in fine fol. 179. & quod à sententia lata super possessorio non appelletur, scribit simpliciter Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 2. nu. 16. verū. lxxix. tom. 3. fol. 503. & quod in iudicio possessorio adipiscendo, vel recuperando non sit admitteunda appellatio, refert, & sequitur Couaz. pract. qq. cap. 23. num. 8. verū. primum. & quod possessorium ordinarium seu plenarium sit tantum triplex, & non contineat plures species, scribit Ios. Cumia super ritib. sicil. cap. 58. nu. 163. vbi aliud est. fol. 202. & aperte sentit Bar. Glor. Rol. à Vall. & ceteri hic citant.

Verum tamen quia hec vltima subextensio in singulis huiusmodi speciebus comprehendit multos casus, & in aliquibus recipit restrictiones, ideo in seqq. 4. 5. & 6. mō. ponā in vnaquaque specie aliquo propria exempla, & peculiare cuiusque restrictiones, inchoando ab adipiscenda possessione, quia, ve refert, & sequitur Vant. tract. null. rubr. quoties & intra quod tempus de nullitate det. num. 69. fol. 385. veriores reddun-

tur sermones nostri, cum, vniuersalibus cognitis, ad particulare descendimus; nam opinamur tunc vnuquodque cognoscere, cum causas cognoscimus primas, & prima principia vsque ad clementia, & vt inquit Seneca. epist. 6. de malo spei & timoris. lib. 1. quem post Papient. citauit etiam supra lib. 1. cap. 68. sub num. 9. longum iter est per precepta, breue, & efficax per exempla.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. IV.

### S V M M A R I V M.

*A SENTENTIA lata in interdicto, quorum bonorum non datur appellatio, num. 1. — Equum si lata sit in illi interdicto quorum bonorum, eod. num. 1.*

*IN INTERDICTO quorum ligatarum non datur appellatio, num. 2.*

*IN SALVIANO interdicto non datur appellatio, num. 3.*

*IN OFFICIO iudicis ad adipiscenda possessionem non datur appellatio, num. 4.*

*IN REMEDIO legis 3. C. de pign. non datur appellatio, num. 5.*

*IN REMEDIO legis fin. C. de adic. din. ad. test. non datur appellatio, & hoc est sextum exemplum adipiscenda possessionis, num. 6.*

*Extenditur primo hoc sextum exemplum ut nō solum non datur appellatio, sed puniatur appellans, & iudex, nam. 7. — Extenditur secundo declarando, ut remedium dista l. competas etiam si testamentum sit nuncupatum non publicatum tempore ipsius testamenti, num. 9. — Extenditur tertio ut competas etiam venientibus ab intestato, nu. 10. Contrarium, ibidem — Sed tamen datur eis officium iudicis, num. 11. & 12. — Extenditur quarto, ut remedium dista l. datur si p. n. sit heredi, volenti adipisci possessionem bonorum feudaliū, num. 13. 14. 15. & 16. in quibus subextenditur, imitatur, & declaratur. — Extenditur quinto, ut competat filia instituta heredi, volenti adipisci possessionem bonorum emphiteuticarum, num. 17. — Extenditur sexto ut non datur appellatio etiam si contraditor opponat, testamentum esse falsum, vel quid defunctus non possidebat tempore mortis, num. 18. — Extenditur septimo etiam si heres institutus esse exaratus, num. 19. — Extenditur octauo, ut maxime cesset appellatio, quando heredi instituto datur possessio sine*

se sine contradicere, num. 20. & segg. —  
 Extenditur non, ut non detur appellatio eni  
 fextes statum, quod permittat, posse su  
 appellari, nu. 23. & segg. & nu. 30. ubi  
 subextenditur, & restringitur — Extendi  
 tur decimo, ut argue de iure, ratiocinatio appello  
 ad effectum suspensivum, num. 31. — Et  
 quid in effecta devolutiva, num. 32. & segg.

¶ Restringitur primo, ut procedat quando possessio  
 est vocata &c. fecit si sit plena, & appo  
 nantur legitime exceptiones &c. num. 33.

Restringitur secundo, ut non procedat quoad ef  
 fectum devolutivum, quia ad hunc effectum  
 datur appellatio, num. 36. Contrarium  
 nu. 37.

Restringitur tertio, quando index pronuntiat  
 negativè contra heredem, num. 38. — Exten  
 ditur hac restrictio, num. 39. & 40.

Restringitur quarto, ut non procedat restrictio  
 terti non citati, quia is potest appellare, nu.  
 41. & segg. — Extenditur primo hac restrictio  
 etiam si condemnatus nullo, hunc tertium  
 admitti ad appellandum, num. 44. — Exten  
 ditur secundo, ut possit proseguire appellacionem  
 pro suo interesse, quantum principales se non  
 curaverint, nu. 45. — Extenditur tertio, ut  
 appellatio terti impediat executionem, nu. 46.

— Subextenditur primo hac restrictio, ut tertius  
 possit appellare, & appellando impediat execu  
 tionem, scilicet si sententia habeat vim rei iudi  
 cialis contra condemnatum, num. 47. — Sub  
 extenditur secundo, ut index ad quem citatus  
 appellacionem possit renovere interlocuto  
 riam, &c. num. 48. — Subextenditur tertio,  
 ut possit appellare ad excludendam contraria  
 litigantem, nu. 49. — Subextenditur quarto,  
 ut absque appellacione possit impedire execu  
 tionem cum distinguatur quatuor casuum, num.

51. Primus casus est, quando tertius allegat, se  
 esse in possessione, num. 52. & segg. in quibus  
 ampliatum usque ad num. 63. & restringitur  
 num. 70. & segg. Secundus casus est, quando  
 apparet de inhabilitate litigantis, num. 73.  
 Tertius est, quando possessio est vocata, nu. 74.  
 & segg. in quibus ampliatum, & restringitur.

Quartus est, quando agitur actio realis, nu.  
 78. & segg. in quibus extenditur, declar  
 ator, & restringitur usque ad nu. 86. ¶  
 Limitatur primo hac eadem quarta restrictio,  
 ut non procedat quando appellatio, seu  
 oppositio terti præsumitur calumniosa, quia  
 tunc non retardat executionem, num. 87. &  
 88. ubi declaratur. — Limitatur secundo,  
 quando tertius est intrusus, seu pendente, num.

91. & segg. in quibus ampliatum, & restrictio  
 nitur. — Limitatur tertio declarando, &  
 tertius, volens adharere appellacioni, debeat  
 adharere, seu appellare infra decem dies, nu.

96. & segg. in quibus declaratur, & subde  
 claratur usque ad num. 98. — Limitatur  
 quarto, quando tertius venit ad causam in  
 tertium instantia &c. num. 99. & segg. in quibus  
 declaratur, & declaratur usque ad nu.

104. — Limitatur quinto, quando tertius ap  
 pellat condicionaliter, nu. 105. — Limitatur  
 sexto, quando tertius non exprimit causam sui  
 interesse, propter quod appellat, num. 106. &  
 segg. in quibus ampliatum usque ad num. 109.

— Limitatur septimo, quando in causa benefi  
 ciali est decretum sequestrum in sententia la  
 ta contra possessorem, quia sequestrum non  
 impeditur, num. 110. — Limitatur octavo, ut  
 terminus ad appellandum non tunc tertium,

& idem &c. num. 111. — Limitatur nono,  
 quando sententia in vim habet contra tertium,  
 sicut contra principalem, num. 112. & 113.

ubi sublimitatur — Notantur tria practica  
 bilia circa appellacionem terti, num. 114.

Restringitur quinto, quando sententia est eviden  
 ter iniusta, num. 115.

Restringitur sexto, quando sententia fuit lata  
 sine causa requisitionis, num. 116.

Restringitur septimo, cum alius offendit parvam  
 titulum &c. num. 117.

Restringitur octavo, quando sententia declarat,  
 quem esse heredem, num. 118. & 119.

Restringitur nono, quando ad amicum effectus irrepar  
 abiles, num. 120.

Restringitur decimo, quando index desertit appella  
 tionem, num. 121.

Restringitur undecimo, quando sententia conti  
 net mixturam, num. 122.

A P R I M O decreto, quæ actus mittitur in  
 possessionem non datur appellatio, num. 123. &  
 124. — Limitatur in quinq. casibus, num. 125.

& segg. usque ad num. 129. — Et quod de  
 tur appellatio à secundo decreto, num. 130.

M E N D A X in possessione non appellatur, 131.  
 Appellatio denegatur in singulis speciebus pos  
 sessionis adipiscendæ, num. 135.

1 E X E M P L I F I C A I tigitur eandem  
 secundam extensionem, de qua memb.  
 præced. in prima specie possessioni ordinarij  
 nomenclaturæ, videlicet, adipiscendæ, de qua  
 in ultima subextensione memb. præced. nu.  
 35. in interdicto, quorum bonorum, in quo  
 non datur appellacionem, quia est quodam  
 Hhh modo





nm. 2. i. ibi. quandoque in tempore p. ini. C. de edic. diu. ad. toll. l. uoc. in cap. 28. p. l. o. r. al. nu. 3. verus finem, verus ad hoc ita. de off. & potest. iudic. de leg. Spec. tit. de app. f. in quibus. no. 10. verus octavo. lib. 2. Paul. de Cast. conf. 39. quod à f. i. a. lib. 1. Nicell. de cōcor. glos. concot. 6. fall. 3. an. 25. fol. 1. 91. Maran. in i. no. spec. par. 6. ad. 2. nu. 322. fol. 306. & alij plures, quos referit, & sequitur Tiraq. tract. de mort. salit. re. vif. par. 6. decl. 6. verus autem. om. 2. fol. 1. 9. & Menoc. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 100. nu. 826. fol. 52. Marchef. tract. de commiss. par. 2. in. commiss. appell. cap. 2. om. 56. fol. 40. & 9. à sententia lata in remedio legis fin. C. de edic. diu. ad. toll. nō detur appellatio, scribunt Rolan. à Vall. conf. 77. vif. & bene. nu. 12. verus similes lib. 2. Rot. diuers. decif. 659. domini concluderunt. om. 3. par. 1. late Achil. Person. tract. de adipisc. poss. nu. 230. verus deinde quero, & nu. 131. & seqq. tom. 3. par. 2. fol. 268. & Roginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 649. verus secundus formarij. fol. 118. & de communi omotum opin. testatur Menoch. vbi supra, & quod constitutio argidiana habeat locum in ista exemplificatione legis fin. scribit Capus aq. decif. 123. constitutio argidiana. nu. 1. par. 1. Ratio huius exemplificationis est, quia causa missionis hereditas in possessionem dationem non recipit d. l. vlt. ff. de appell. recip. vel non. Contr. in l. vnica. in 4. ratione decidendi, num. 1. & melius sub num. 4. ibi, quæ ratio, & limit. 17. sub om. 28. & seqq. C. si de mom. poss.

Ratio etiā est illa, quia in hoc possessorio, prout est summarij, agitur de momentanea possessione, quæ nō est præiudicialis, nisi donec durat. Iis sup. possessorio plenarij, vt scribit Ios. Lud. decif. perus. 10. domina martiana nm. 3. & 5. par. 1. quia ratione iudex solus huius verbis concipere inheretoriam, saluo iure alteri parti in plenarij, & antiquior possessorio, & petitorio, vt refert, & sequitur Ios. Lud. d. decif. 10. num. 4. de qua clausula scripti etiam supra memb. 2. sub num. 10. Inuelligit hanc sextam exemplificationem vt sine dubio procedat quoad appellationē suspensiuam per ea, quæ scripti memb. præced. num. 20. & infra nm. 31.

7 Extende primo hanc sextam exemplificationem, vt non solum fit prohibita appellatio, sed sit etiam appellanti imposita poena, d. l. 6. quisquis. C. quot. appelli. non recip.

Rebuff. tract. de appell. art. 9. gl. vna. num. 10. & 11. tom. 3. fol. 307. Rol. à Vall. conf. 26. circa principalem. num. 24. lib. 2.

Subextende hanc extensionem, vt eadem poena sit imposita iudici, qui appellationem recipiet, & procedere in causa, appellationis, d. l. quisquis. Rebuff. vbi supra, & Contr. in l. vnica, in vlt. ratione decidendi, nu. 24. C. si de mom. poss. licet nunquam repetitur fuerit, quod iudex talem poenam soluerit, Marchef. d. cap. 2. in nm. 56. de isto non vlt. poenarum contra frivole appellantes vide infra limit. 36. num. . . .

8 Infero ex hac executione, & subextensione, quod procurator non habens speciale mandatum, prohibetur appellare non solum eo, quia in hac causa non administratur appellatio, sed etiam quia, cum hoc casu appellatio incidat in poenam, requiritur in procuratore mandatum iudicium ad appellandum, Contr. in l. vnica, in ampliat. nm. 15. C. si de mom. poss. adde quæ scripti supra q. 5. sub nm. 28. rest. 4.

Aduerte quod hodie ista poena non est in vfa, & ideo etiam procurator appellatio ex isto capite, de quo dixi in illatione, non rejiceretur, vide io d. quæst. 5. sub nm. 28. verus contraria opinio, & veris amplia.

9 Extende secundo declarando eandem sextam exemplificationem, vt remedium dicte l. fin. competat non solum quando agitur de immisione ex testamento in scriptis condito, aut ex testamento nuncupatio à notario in scriptis redacto, lecto, & publicato tempore ipsius testamenti coram testatore, & testibus, vt moris est; & in hoc non est contronversia, Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 13. num. 91. sed procedat etiam, quando agitur de immisione ex testamento nuncupatio facto coram testibus, odo tamen in scriptis tunc redacto quia isto casu, examinatis testibus ad perpetuum rei memoriam, præmissa citatione contra eos, quorum interest, & facta restim publicatione, notatis de commissione, & auctoritate iudicia porci illud testamentum redigere in scriptis, & exinde vti in summario possessorio paratum habebit executionem, eiusque virtute hæc mittetur in possessionem ex remedio dicte l. fin. C. de edic. diu. ad. toll. Achil. Person. tract. de adipisc. poss. sub num. 169. verus & hac ratione, & verus, & sicut testamentum. tom. 3. par. 2. fol. 253. vbi de opia. \* communi, & quia magis re-

cepta opia. testatu, & sequitur etiam Menoch. i. act. de adipisc. poss. em. 4. q. 14. nu. 96. & seqq. ubi respondet contrariis. Sed in remedio dictę l. fin. & in possessorio sumario, quod habet executionem priatam, non datur appellatio per ea, quę scripsi supra. Initio huius sexę limitationis, & mēb. 2. nu. 1. & mēb. 3. nu. 3. ergo clarū est, quod in casu huius extensionis nō datur appellatio.

Contra hanc extensionem faciunt, quę scripsi infra l. fin. 9. num. 3. a. & seqq.

Non recedas ab extensione.

10. Extende tertio declarando, ut remedium adipiscende possessionis habeat locum etiā quando agitur de successione ab intestato, cum plures adfines prætendentes, se esse heredes, & index summarie, & abfque libello post sumptas informationes eum, qui primum obtinet locum, puta filium, filiam, fratrem, vel sororem mitti in possessionem bonorum, quę defunctus possidebat tempore mortis, salvo iure aliorum copertorum. Inf. Cum. in lib. fin. l. cap. 38. num. 114. verū verū ab intestato, & Rugin. i. act. de appell. 6. s. cap. 3. num. 649. in fine, verū tertius casus, & num. 650. & sub nu. 651. verū & in hac dicens, hoc esse possessorem summarium, & non dari appellacionem.

Contra hanc extensionem; quod enim heredes entis ab intestato, non competat remedium dictę l. fin. C. de edic. diu. adf. toll. tenent Bal. in cap. de contē. l. inter male. & form. num. 1. verū quare si possessio, quem referunt, & sequuntur Preposit. ibidem in princip. & Paris. conf. 22. Illustrissimam. num. 67. lib. 1. & conf. 60. si consideramus i. nu. 1. lib. 3. & i. tenent communiter Doct. quos referunt, & sequuntur Tirac. i. act. de mort. iussu. l. i. par. 1. declar. 7. sub num. 13. verū, sed & huius. fol. 82. Menoch. de adipisc. poss. rem. 4. q. 9. nu. 64. & Achil. Person. cod. i. act. num. 4. & seqq. i. om. 3. par. 1. fol. 246.

Ad adductam tertiam extensionem respondeo, quod aliud est dare possessionem officio iudicis, & ex equitate iuxta ea, quę scripsi nom. seq. verū declar. & in his terminis procedit ex officio, & quod scribunt Inf. Cum. & Rugin. in ea citati, vel posset etiam procedere in illa possessione, quę datur in summarissimo possessorio, sum duo, vel plures contendunt de adipiscenda possessione iuxta ea, quę scripsi supra mēb. 2. nu. 9. & illud est dare possessionem ex re-

medio dictę l. fin. & in his terminis reddiur falsis extensio, & procedi opinio contra extensionem.

Ampla hanc opinionem contra extensionem, vi procedat etiam si successus ab intestato examinatus testes, probaverit, ex illis sibi petenti missionem in possessionem hereditatis, deberi successorem ab intestato, quia adhuc ei non competet remedium dictę l. fin. C. de edic. diu. adf. toll. Menoch. d. rem. 4. q. 1. nu. 87. & 86.

11. Declara eandem opinionem, & ampliationem, ut quamvis heredi ab intestato non competat remedium dictę l. fin. C. de edic. diu. adf. toll. ut dixi supra, tamen datur ei officium iudicis ad adipiscendam possessionem, vi scribunt Bal. Præpos. & Paris. citati nom. præcedenti, verū contra, Rol. à Vall. conf. 1. num. 50. in vltimis verbis, & nu. 34. & seqq. lib. 1. & Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 7. i. om. 3. par. 2. fol. 246. & maxime datur hoc officium iudicis filio venienti ab intestato, prout in his terminis loquitur Bal. Præpos. & Achil. Person. ubi supra.

12. Ratio huius declarationis est, quia quoties viget ratio, ut ei, pro quo non reperitur proditum remedium à lege, subueniendum sit ad instar eius, pro quo reperitur proditum, tunc supplet ex æquitate officium iudicis, quod datur quando deficit actio, ut in his terminis scribit Rol. à Vall. d. conf. 1. nu. 34. & 55. quem referre, & sequitur Achil. Person. ubi supra, unde eos videmus, quod eigni est tollam beneficium, & non potest ad illius possessionem adipiscendam, competere remedium dictę l. fin. C. de edic. diu. adf. toll. datur ad istam illius officium iudicis, vi testis, & sequatur item supra mēb. 1. num. 1. 3. & 68. & pluribus de factio, & cū lenientia rite contendentes de restituenda possessione, index ex officio celeriter assente informationem, quis eorum sit in possessione, vi illum in ea manuteneat, vi dixi cod. mēb. 1. num. 25. & mēb. 2. nu. 10. & similiter ei, cui deficiunt in eruditione possessionis ad recuperandam possessionem, datur officium iudicis, vi scripsi d. mēb. 1. num. 28. & datur denum remedium ex æquitate legis, i. ne & istud, vi testis, & sequitur sum d. mēb. 1. nu. 39. & sicut singulis speciebus interdici possessorij datur in subsidium officium iudicis.

13. Extende quarto declarando, ut remedium dictę l. fin. datur etiam filie institutę heredi pro

di pro adipiscenda possessione bonorum feudaliū, In. And. in addit. ad Spec. tit. de acclam. §. sequitur. num. 39. in fine in verbo. personam. lib. 4. fol. 137. Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 47. num. 375. & seqq. & Achil. Person. cod. tract. num. 104. vers. quæ conclusio. tom. 3. par. 2. fol. 249.

Subextende primo hanc extensionem, vt habeat locum etiam in forma transuersalis lineæ, vt in sorore, nam etiam soror, si inſtituta ſit hæres, mitti debet in poſſeſſionem feudaliū ex remedio dictæ l. fin. Menoch. d. q. 47. nu. 378.

Subextende ſecundo, vt procedat etiam ſi notoriè conſtaret, bona eſſe feudalia, & ſilia nullam produceret inueſtituram, neque conſuetudinem probaret, quia adhuc ſilia deberet mitti in poſſeſſionem: & ratio eſt duplex, prima quia alias deſtruerentur exaenſus, & eius ſubextenſio, quæ, cum loquatur de feudaliſus, præſupponunt his terminos, quòd ſint feudalia, & ſic quòd eertū ſit, eſſe feudalia: ſecunda ratio eſt, quia, cum ſint aliqua ſeuda, quorū etiā ſexmina eſt capax, vt bene diſcurrendo ſcribit Dec. conſ. 424. proponitur, ſub num. tn. 11. & ſeqq. non poſſumus dicere, quòd iura adeo reſiſtant huic poſſeſſioni, quòd ſexmina tenentur docere de inueſtitura, de titulo, aut de conſuetudine iuxta ea, quæ, loquendo de retinenda poſſeſſione, ſcripiſi lib. præcedenti cap. 7. ſub num. 131. & de recuperanda, nu. 294. & 295.

Quicquid contra hanc extensionem tenent: loſ. Cum. d. cap. 38. num. 116. & ſeq. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. ſub num. 650. verſ. niſi ſignatus.

14 Subextende tertio, vt procedat etiam ſi alius, ſeu alij agnati opponerent, ſilium, ſeu ſororem eſſe incapacem bonorum feudaliū, quia nihilominus mitteretur in poſſeſſionem, Oſaſch. decif. 16. diſenſus. num. 14. Achil. Perſon. d. tract. de adipiſc. poſſ. num. 105. Inſ. Cum. in ſitib. ſicil. cap. 38. num. 115. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. ſub num. 650. & præſertim ſi ſilia allegaret pro ſe inueſtituram, aut conſuetudinem, quia, aune tantò magis mitteretur in poſſeſſionem, cum clauſula tamen ( ſaluo iure agendi agnato ordinariè in poſſeſſorin, vel petitorio, & aliquid ſibi ius in d. ſeudo empetat) Achil. Perſon. d. tract. de adipiſc. poſſ. num. 115. & loſ. Cum. vbi ſupra.

15 Limita hanc ſubextenſionem, vt nō pro-

cedat, quando agnatus eſſet incontinenti paratus docere de iure ſuo, quia tunc ſexmina non mitteretur ſa poſſeſſionem, Put. decif. 229. aloyſia. num. 5. & 6. lib. 11. Menoch. d. rem. 4. q. 47. num. 381. & Iuſius Achil. Perſ. cod. tract. de adipiſc. poſſ. nu. 109. ita. & ſeqq. fol. 249. vbi ſubſumitur.

16 Declara hanc quartam extensionem, vt quamvis Det. conſ. 424. proponit u. ſub nu. 10. & 11. Tirac. in tract. de mort. ſaiſiſ. le viſ. par. 4. decif. 5. ſub num. 20. & 21. fol. 108. Oſaſch. decif. 23. ſecundus. nu. 36. loſ. Cum. in tit. ſicil. cap. 38. num. 115. & alij quos comitto, dicant ſimpliſiter, quòd ſilia, ſeu ſoror vel alia ſexmina hæres debeat mitti in poſſeſſionem bonorum feudaliū, & non diſtinguant, an ſit hæres ex teſtamento, vel ab inſtituto, neque an debeat mitti ex remedio legis ſin. C. de edic. diu. adr. toll. aue officio iudicis.

Tamen eorum dictum recipit hanc diſtinctionem, vt ſi ſi hæres ex teſtamento, competeret illi remedium dictæ l. fin. vt ſcribunt lo. And. Menoch. & Achil. Perſon. citari ſupra num. 131. extensione, ſecus ſi ſit hæres ab inſtituto, & veniat vti comprehenſa in inueſtitura, quia tunc mittitur in poſſeſſionem officio iudicis, vt ſcribunt Bal. in cap. 1. num. 1. verſ. quæro ſi poſſeſſio. & Prepoſ. initio de controuerſ. iner. maſc. & ſorm. Roſa Vall. conſ. 1. nu. 49. in fine, nu. 50. 54. & 55. lib. 1. Achil. Perſon. tract. de adipiſc. poſſ. num. 106. tom. 3. par. 2. fol. 249. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. om. 651. verſ. duplex. Et quòd in regno Sicilia ſexmina deſcendens, puta ſilia, vel neptis, ſi eſt in proximiori gradu, mittitur in poſſeſſionem feudaliū bonorum ab inſtituto, ſcribit Inſ. Cum. d. cap. 38. num. 120.

Redeundo, vnde diſceſſi, ad tertiam exaenſionem, concludo, quòd ſue loquatur de miſione in poſſeſſionem ex remedio legis ſin. ſue de miſſione in poſſeſſionem ex officio iudicis, ſine in rebus allodialibus, ſue in feudaliſus, non datur appellatio, Ruginel. ſub d. nu. 651. verſ. & in hac ſumus enim in poſſeſſione momeni anea, in qua non datur appellatio, ex quò eius præiudicium poteſt reparari in poſſeſſorio ordinario, ſeu in petitorio, vt ſæpius dixi.

17 Exiende quinto, vt ſilia ſexmina, inſtituta hæredi de iure hoc remedium legis ſin. C. de edic. diu. adr. toll. etiam quoad bona emphytheotica, Menoch. tract. de adipiſc. poſſ. lib. 3. rem.

rem. 4. q. 48. num. 385. & 386.

- 18 Extende sexto, ut procedat etiam si contraditor opponeret, testamentum esse ratum, vel quod defunctus tempore mortis non possidebat talia bona, quia adhuc iudex poterit pronuntiare, heredem scriptum in testamento esse mittendum in possessionem, salvo iure aliorum tunc prætendentium in possessione plenaria, & in petitorio; & ab ista pronuntiatione non datur appellatio, Contar. in l. vnica, in ampliat. sub nu. 109. & 110. C. si de momen. poss. & Ruginell. d. 5. 2. cap. 3. sub num. 649.

Sed de hac exceptione, quod testamentum est ratum, abolutum, cancellatum, & de similibus, an, & quando impediant, oheres mittatur in possessionem, vide Achil. Perion. tract. de adpisc. poss. num. 111. & seqq. tom. 3. par. 2. fol. 249.

- 19 Extende septimo etiam si ille haeres descriptus in testamento esset extraneus, quia nihilominus esset mittendus in possessionem, sprete appellatione, Ruginell. d. cap. 3. num. 649. quia cum enim excipiens negaret institutum heredem esse filium testatoris, & quomodo filius à patre in testamento præteritus sit, & alius institutus, & filius excipiat, testamentum esse nullum, tamen, si institutus petat, se mitti in possessionem bonorum, est mittendus, nisi in testamento filius præteritus pro filio sit nominatus, quia tunc vitium visibile legitur, & ideo hanc exceptio impediret missionem in possessionem, Achil. Perion. de adpisc. poss. sub num. 111. vers. & hac ratione, tom. 3. par. 2. fol. 249.

- 20 Extende octavo ut maxime cesset appellatio qñ sententia de mittendo heredem in possessionem fertur sine reo, seu contraditore, quia isto casu denegatur appellatio non solum eo, quod sumus in adpiscenda possessione, sed quia non datur appellatio, ut libus 15, quos reuocari, & sequutus sum memb. præced. num. 35. & hoc memb. nu. 1. & seqq. sed etiam ex eo, quia hæc pronuntiatio est metā interlocutoria ad differentiam eius, quæ fertur cum contraditore, quæ dicitur definitiva, prout hanc differentiam notat Menoch. tract. de adpisc. poss. remod. 4. q. 98. per totam, num. 802. & seqq. Achil. Perion. eod. tract. num. 353. vers. & quando, tom. 3. par. 2. fol. 270. & quod sit interlocutoria, scribunt etiam Contar. in l. vnica, in 2. ra-

tionem decidendi num. 45. C. si de momen. poss. & Cesar Barz. quem reuocari, & sequutus sum supra memb. 2. nu. 2. vers. ratio. & quod, si non appareat contraditor, & iudex pronuntiet heredem esse mittendum in possessionem bonorum, & deinde rubeat nuncio Curia, ut illum mittat in possessionem, & is missus sit, & mox compareat contraditor, & velit appellare ab ista interlocutoria, non possit appellare, scribit aperte Achil. Perion. tract. de adpisc. poss. num. 355. vers. si vero contraditor. fol. 269. item denegatur appellatio, quia non extat quis appellat, & sic frustra quaeritur de appellatione, cum pronuntietur ad favorem heredis actoris sine contraditore iuxta ea, quæ reuocari, & sequutus sum infra memb. 9. sub nu. 51. vers. quid dicendum.

- 21 Nota primo ex hac extensione distinctionem, quod si interlocutoria feratur antequam appareat contraditor, dicitur metā interlocutoria, scilicet si apparuerit antea contraditor, quia esset interlocutoria habens vim definitivæ, ut refert, & sequitur Contar. in l. vnica, in 2. ratione decidendi, nu. 45. vers. aut agitur. C. si de momen. poss.

Contra primum membrum huius notabilis, loquitur contra secundam rationem, præcedentis extensionis, dum dicimus, esse metā interlocutoriam, si fuerit lata sine contraditore, tenet Menoch. d. rem. 4. q. 99. num. 820. vers. extenditur. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 649. vers. non etiam. fol. 118. asserentes, esse interlocutoriam, quæ sapit & habet naturam, & effectum definitivæ.

- 22 Nota secundo obiter aliam doctrinam, generalem ad cognoscendum quando sententia, lata super possessione, dicatur interlocutoria ultra cognitionem datam in hac extensione, & supra memb. 2. num. 2. quod in omni casu, quo causa possessionis intrinsecatur incidenter cū interlocutoria, Franch. in cap. 60. cum cessante. sub num. 57. vers. vigesimo primo. de appell. & quod sententia lata super possessione tunc sit interlocutoria quando incidenter, & excipiendo sit tractatum de possessione, refert, & sequitur esse communem opin. Contar. in l. vnica, in 2. ratione decidendi, nu. 10. vers. tunc verò. C. si de momen. poss.

- 23 Extende oono eandem exemplificationem ut procedat etiam si statutum sineplici-

citer permittat, posse semel appellari in causis possessionis, prout permittit statutum Bononiense, quia adhuc non licebit appellare à sententia de innotando heredem scripsi in possessionem. Bero. q. 44. si statuto per totam, quem referunt & sequitur Achil. Person. trac. de adipisc. pos. nu. 333. vers. quæ regula. innt. 3. par. 2. fol. 268. Ruginel. trac. de app. §. 2. cap. 3. sub nu. 649. vers. secundus. in fine, ubi citando eundem Bero. alii, prohiberi esse appellationem ad utrumque effectum, licet ipse non loquatur in terminali statuti.

Ratio huius extensionis potest reddi multiplex.

24 Prima enim ratio erit, quia isto casu habemus leges speciales, quæ suorum testamtorum prohibent appellationem, ut patet in d. li. quisquis. C. quot. appell. non recip. & io. d. vii. ff. de appell. recip. vel non. & in totum prohibent, quod iudicem, admittentem appellationem, puniunt poena pecuniaria, ve diadimit. præced. num. 3. quod non est, si admittat appellationes ab alijs possessorijs semel tantis. Sed statutum, permittens possessemel appellari in causis possessionis, est generale: ergo prædictæ leges speciales derogant huic statuto generali, quia regula est; quod species derogat generi. cap. 34. generi. de reg. iur. in 6. & l. 8. in toto iure. ff.

25 eod. & dixi supra lib. 1. cap. 66. nu. 9. † Quæ regula procedit, siue species sequatur, siue præcedat, Iacob. de Aren. in d. l. in toto, & ibidem Dec. sub nu. 7. vers. & ista conclusio, & sub num. 13. vers. & ampliatur, quia mandatum speciale derogat generali, etiam si generale sit ultimo loco concessum, Gloss. in 26 cap. 1. in verbo, mandatum, de testip. † Et procedit hæc regula tam in legibus, quam in statutis, Dec. in d. l. in toto, sub num. 7.

27 vers. & ista conclusio. † Procedit similiter in rescriptis seu mandatis, Dec. d. l. in toto. nu. 15. vers. eodem modo. Imò procedit singulariter in rescriptis secundum oppositionem, & solutionem, quam tradit Io. de Anan. in 28 cap. 1. nu. 2. de re prescrip. † Procedit etiam ista regula siue derogatio sit in eadem dispositione, siue in diversa, dummodo species, & genus inter se contradicant, Dec. in d. l. in toto. num. 10. vers. procedit ista regula.

29 Secunda ratio potest esse, quia, quæ uocatur digna sumi, requirunt specialem mentionem in statuto apud labeonem. §. hoc edic-

tum, ff. de iniur. & hoc est generale ut lex, aliquid nouiter statuens, non procedat in causis specialibus, & privilegiatis, nisi de eis fiat expressa mentio, Tirac. de retrahet lignag. §. r. glo. 14. nu. 93. fol. 159. & quod lex noua corrigens veterem, non intelligatur eam corrigere in casu, qui specialiter prouidit, scripsi lib. præced. cap. 9. num. 17. 34. & 736. & seq. ergo statutum loci, in quo cum simpliciter, & generaliter permittit posse in causa possessionis semel appellari, locum non habebit in hoc casu speciali, in quo maior specialitatis ratio adest, quam in alijs possessionis, Bero. d. q. 44. num. 2. ibi, ex quibus infero.

Tertia ratio potest esse, quia etiam ipsum ius canonicum, quod liberalius est in admiittendis appellationibus à semel tantis possessorijs, prohibet appellationem in isto possessionis, Bero. d. q. 44. num. 3. allegans textum in cap. vii. §. si quis etiam a. q. 1. 6. sed in hoc decipitur Bero. quia dispositio illa in d. §. si quis etiam, non est iuris canonici, sed sunt verba Gratiani, qui non habuit facultatem condendi legem canonicam iuxta eam, quæ scripsi infra memb. 7. sub num. 1. vers. non recedat.

Quarta ratio est, quia statutum, loquens simpliciter, & generaliter, non comprehendit casum penalem, sed alios, in quibus pena adiecta non est per ea, quæ de statuto, mandante compromittit causas, scribit Bar. in l. 37. non distinguemus, §. iuliana. & in §. de liberali. §. de i. excep. arbit. Rom. cons. 162. idem mihi. num. 2. & cons. 299. seu 285. hæc iuliana. num. 6. & seqq. de qua re late nos lib. præced. cap. 2. num. 66. & seqq. & num. 73. & seqq. ergo statutum non comprehendit huic casum penalem, Bero. d. q. 44. num. 4.

30 Subtendit hanc extensionem, ut nec suspensio, nec declusio possit appellari, Bero. eod. q. 44. si statuto. in fine principij, dicens, quod appellatio non denotatur, & in fine, sub num. 5. dicens, quod nunquam, nec ullo casu potest appellari.

Ratio est, quia hoc statutum non corrigi ius commune per ea, quæ dixi supra num. 24. & seqq. sed ius commune prohibet appellationem etiam quoad effectum deuolutorium, quando agitur de adipiscendo possessione per viam possessionis summarij, ut tenet, & sequitur iura

sum supra membr. 2. num. 3. & infra sub nu. 37. vers. contra hanc. & vers. contrarietas.

Refringe hanc nonam extensionem, eiusque subextensionem ut procedant in adipiscenda possessione prout loquuntur ex remedio segis fin. C. de edic. diu. ad. toll. Secus in alijs possessionijs, quia in alijs statutum intelligitur permittere appellationem is devolutivae quam suspensivae; & in istis alijs possessionijs intelligo eundem Bero. quest. 91. in questione fructuum. sub nu. 1. & 2. & Rot. divers. decif. 330. resoluunt. num. 4. pat. 2. dum scribunt, quod statutum Bononiense, permittens, posse semel appellari in causis possessionijs, intelligitur tam devolutivae, quam suspensivae.

Quamvis Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 100. num. 836. sentiat posse appellari solum ad effectum devolutivum, a cuius sententia discedendum est, quia vel loquitur in adipiscenda possessione ex remedio dictae legis fin. & tunc male sentit, quia nec ad effectum devolutivum potest appellari, per ea, quae dixi in subextensione, vel loquitur in alijs possessionijs, & tunc male sentit, quia potest appellari etiam ad effectum suspensivum, ut scribunt Bero. & Rot. supradicti.

- 31 Extende decimam, loquendo de effectu suspensivo, ut procedat etiam de iure canonico, quia neque de iure canonico potest appellari quoad effectum suspensivum, nisi ex iusta, & evidenti causa, quae appareat ex actis secundum Bal. conf. 141. praemissa, nu. 2. vers. & ad evidentiam. lib. 1. & conf. 203. pronuntiatum fuit. In fine lib. 4. dum inquit, concludendum est igitur de iuris rigore, appellari non posse; propter communem enim appellantium malitiam legum ductitia hoc introductum est, sed de equitate canonica ex evidenti, & iusta causa, quae ex actis appareat, appellari potest, Couar. pract. qq. cap. 23. sub num. 8. vers. tertia conclusio. fol. 523. dicens, quod non tantum iure civili, sed & pontificio appellatio admittenda non est ad suspensionis effectum ab ea sententia, quae feruit in iudicio possessionis ex constit. vitima, C. de edic. diu. ad. toll. & Menoch. de adipisc. poss. remed. 4. q. 100. nu. 840. qui duo sic sensisse Baldum colligunt ex eo, quod inquit, de iure canonico posse appellari, si addit iusta causa, appareat ex actis: ergo secundum Bal. si non addit iusta causa appareat ex actis, non potest appellari, & certe

intelligendus est Bal. ut loquatur de appellatione suspensiva, prout cum aperte intelligunt idem Couar. & Menoch. supra citati, & ita etiam intelligere debemus Bero. d. q. 44. si statuto. num. 3. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limi. 25. num. 27. vers. tertio. fol. 372. dum scribunt, quod neque de iure canonico admittitur appellatio in isto possessorio summarissimo legis fin. C. de edic. diu. ad. toll. nam quoad effectum devolutivum puerili appellari non solum de iure canonico, ut dixi supra nu. 33. sed secundum vna indistinctam opin. potest appellari etiam de iure civili, ut retuli infra memb. 7. nu. 26.

Contra hanc extensionem videtur facere hoc solum argumentum, quod in corpore iuris canonici non reperitur textus, qui prohibeat appellationem, nisi in d. si quis sit, qui, ut dixi, non est textus iuris canonici, sed sunt verba Gratiani, qui non potuit facere ius canonicum, & Doct. qui tenent istam opinionem contra extensionem, allegant Canonistas, nempe Innoc. & non allegant iura, neque allegant Innoc. qui dicat, hoc esse de iure canonico, sed supponunt, quod loquatur de iure canonico.

Contra eandem extensionem facit, quia de iure canonico datus appellatio etiam quoad effectum suspensivum, ut retuli, & sequitur sum infra memb. 7. nu. 10. sed adverte, quia non est vel in possessione ex remedio dictae l. fin. ut dixi eod. memb. 7. num. 12.

- 32 Subextende hanc decimam extensionem, loquentem etiam de iure canonico, ut neque possit appellari quoad effectum devolutivum. Rugin. tract. de appell. s. 2. cap. 3. num. 706. vers. quod ego. fol. 125. ubi texit sequentem contrariam opinionem: & in ista subextensione videtur residere Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limi. 25. p. incip. num. 29. l. unio num. 27. fol. 372. dum loquendo de appellatione prohibita secundum ius canonicum in possessio adipiscende secundum terminos legis si. C. de edic. diu. ad. toll. alit. regulare esse, quod ubi appellatio prohibetur, censetur prohibita quoad verumque effectum, tam devolutivum, quam suspensivum, & videtur probari hac subextensione ex relatione legis, qua facit Gratianus ad suae assertionis confirmationem in cap. vii. vers. de possessione. 2. q. 6.

Ratio huius subextensionis est, quia in possessorio summario agitur de modico iudi-

Iudicio, & reparabili, & de possessorio inter-  
razo per modum prouisionis in ordine ad al-  
terum iudicium, & vi aliqua remaneat dif-  
ferentia inter illud possessorium summariū,  
& possessorium plenarium, seu ordinariū,  
cōuenit, vt si in plenariū admittatur appel-  
latio solum ad effectū deuolutiū, in isto  
summario denegetur, Rugin. sub d. nu. 706.  
& prius oim. 648. in fine.

23. Contrariam opinionem: quod enim de  
iure canonico possit appellari ad effectum  
deuolutiū, enī aperte Ios. Ludou. pe-  
trus. decif. 120. domina mariana. nu. 11. vtrū  
de iure verò canonico, par. 1. dicens, in sum-  
marijsimo possessorio, & sic ab interlocuto-  
ria, & à quocunque grauamine etiam mini-  
mo posse appellari quoad effectum deuolu-  
tiū, & Menoch. iradi. de adpisc. poss. re-  
med. 4. q. 100. num. 840. & tacitū tenet etiā  
Benini. decif. 79. nota lit. e. sub num. 7. dum,  
loquendo de possessorio extraordinario, scri-  
bit, de iure canonico non posse appellari  
quoad effectum suspensiuū, quasi dicat à  
contrario sensu, posse appellari quoad effec-  
tum deuolutiū, quia ioculoso vniu. est  
exclusio alienus, & ita ipsum intellexit C6-  
rat. in l. vnica. l. i. l. 3. num. 48. & 49. C. si de  
mom. poss. & licet idem Benini. decif. 79.  
num. 6. dicat, non posse de iure canonico  
appellari, saltem quoad effectum suspensiuū,  
non tamen per hoc sequitur, quod  
ipse pro cetero teneat, non posse appellari  
quoad effectum deuolutiū, & in isto ef-  
fectu suspensiuo locutus sum supra memb.  
2. num. 4. Item, loquendo io possessorio or-  
dinario, Ios. Lud. & alij, quos citauī, & se-  
quutus sum infra memb. 7. num. 10. tenent  
de iure canonico posse appellari ad vtrū-  
que effectum.

24. Confirmatur hæc contraria opinio, quia  
licet ius ciuile, & ius canonicum diuersi-  
modè disponant in aliquo casu, tamē habet  
eandem regulam: sed regula iuris ciuilis est,  
vt eo casu, quo prohibet appellationem, in-  
telligatur prohibere quo ad effectum sus-  
pensiū, secundum ea, quæ iculi infra  
num. . . . . verū . . . . . nisi ellemus incasum  
quo prohibuisset sub genere, & postea pro-  
hiberet etiam in specie, quia tunc, vt pro-  
hibetio in specie operetur, intelligitur pro-  
hibere etiam quo ad effectū deuolutiū,  
vt scripsi infra num. 37.

Ergo quando ius canonicum prohibet  
appellari in causa legis fin. C. de ed. d. ad i.

toll. intelligitur prohibere quò ad effectum  
suspensiuū tantum.

Nota ex ista contraria opin. quod cum  
Benini. videatur tenere hanc contrariā opin.,  
vt deduxi, & eā aperte tenent Ios. Lud. à me  
citari, & Bero. in q. 44. si statim. non loqua-  
tur aperte errasti Menoch. d. eos d. q. 200.  
nu. 841. citat pro altera opin. quod nō pos-  
sit appellari de iure canonico quoad effectū  
deuolutiū, & proinde errat ipse dum di-  
cit, eos errasse: *verum opere in longo fas est*  
*obrepere somnum*, vt inquit Homi. est ex-  
pectata excusatione dignus, prout sic eun-  
dem in alio articulo excusant Contar. in l.  
vnica. in fine. C. si de nomen. poss.

35. Restringe primo, declarando eandem se-  
xtam exemplificationem, vt procedat quan-  
do hæres scriptus in testamento, quz nūq̃  
sit hæres extraneus, agit ad adipiscendam  
possessioem vacantem, & ostenda testa-  
mentum nō cancellatum, neque aboluitum,  
& est in eo descriptus hæres, & in histeri-  
minis procedant deducta in exemplifica-  
tione, num. 61.

Secus si agatur ad possessionem plenariā, &  
opponatur legitimæ exceptiones, eisq̃ nō  
attentis, iudex eum mittat in possessionem,  
quia tunc datur appellatio, vt patet ex his,  
quæ dixi infra num. 55. & similiter si pro-  
ducerentur plura testamenta, vel aliter di-  
sputaretur de petitorio, quia semper daretur  
appellatio, vt declarauī ipsi sui proprijs  
locis.

36. Restringe secundo decernendo eandem  
sextam exemplificationem, vt procedat so-  
lum quo ad effectum suspensiuū, sed non  
quo ad effectum deuolutiū, quia ad huc  
effectum deuolutiū datur appellatio secū-  
dum magis receptam sententiam, de qua  
loquendo in adipiscenda possessione ex re-  
medio huius l. fin. C. de edic. diu. adr. toll.  
testatur Menoch. & loquendo generaliter  
in possessorio, etiam alij, quos omnes ci-  
taui, & sequutus sum infra memb. 7. num.  
16. & ita tenere plerūque in hoc ipso in-  
terdicto adipiscendæ ex remedio dictæ l. si  
testatur, sed non sequitur Achil. Person.  
trac. de adipisc. poss. ou. 131. verū dico igi-  
tur. tom. 3. par. 2. fol. 268.

37. Contrariam opin. quod enim appellatio  
prohibeatur etiam quoad effectum deuolu-  
tiū, memineram quamplures, quos etiam  
citaui, & sequitur Achil. Person. d. trac. de  
adipisc. poss. ou. 131. verū alij, dicentes, quod  
alij

alij inſtitutiōe conſuerunt, ab inſtitutiōis ſententiā regulariter poſſeſſori non dari ap-  
pellationem, & hoc ſuauere teſtamenti, vlti-  
maque voluntatis, & hanc contrariā ſenti-  
entiam, quod appellatio intelligatur prohibita  
quoad vtrumque effectum in calis adpſice-  
de poſſeſſionis ex l. fin. C. de edic. diu. adr.  
toll. referri & ſequitur Ruginel. tract. de ap-  
pell. §. 2. cap. 3. num. 649. verſ. ſecundus.  
hancque eſſe communē opinio. teſtatur Con-  
tar. in l. vnica, in vltima ratione decidendi  
ſub num. 26. verſ. non diſplicere. C. ſi de  
mom. poſſ. & loſ. Ludo. perſ. decif. 10. do-  
mina mariana. num. 9. verſ. præterea. &  
num. 10. par. 1. hancque iam in ſpolio, quam  
in omni alio poſſeſſorio eſſe communiter  
ſententiam teſtatur Io. Bapt. Poni. trac. de  
ſpol. lib. 4. cap. 3. ſub num. 39. fol. 308. &  
loquendo generaliter in poſſeſſorio, ſcribit  
& teſtatur eſſe communem, & magis com-  
munē opinio. plures, quos citari infra mem-  
bro. 7. num. 19. verſ. conſuetudinem.

Conſirmatio hæc contrariā opinio hoc  
nouo argumēto, quia alias ſequeretur, quod  
lex, puniens appellatorem, de qua ſcripſi ſu-  
pra num. 7. redderet in eluſoria, tum quia  
appellans ſemper diceret, quod appellauit  
ad effectum deuolutiuum, tum quia ſuffice-  
bant leges, quæ generaliter prohibebant ap-  
pellationem in cauſis poſſeſſorijs, & qualis eſt  
l. vnica, C. ſi de mom. poſſ.

Contrarietas iſta poſſet conciliari, vi re-  
ſtrictio procedat in ſententia lata in poſſeſ-  
ſorio ordinario, in quo poſſet appellari  
quoad effectum deuolutiuum, loſ. Ludo. de  
decif. 10. nu. 14. verſ. quod ad rem noſtram.  
& num. 125. 66. & 18. vbi de magis com-  
muni opinione, & alijs quos reſuli, & ſe-  
quutus ſum infra membro. 7. num. 16. vbi vi-  
deas: opinio ſpero contra reſtrictionem  
procedat in ſententia lata ſuper poſſeſſorio  
ſummarij, ſeu, vi alij vocant, ſummarijſſi-  
mo, in quo nullatenus, & ad nullum effectum  
datur appellatio, teſtibus eod. loſ. Ludo. &  
& alijs, quos citavi, & ſequutus ſum ſupra  
membro. 3. num. 3. & Ruginel. quem reſuli ſu-  
pra ſub num. 32. verſ. ratio huius.

Contra iſtā conciliatiōe facie, quod re-  
ſertur, & ſequuntur Bredet. tract. de appell.  
par. 2. lit. 2. 1. col. 2 c. ſub littera D. dicens,  
quod prohibita appellatio tunc, conſertur pro-  
hibita ad vtrumque effectum, & Caſa. Barz.  
in honore decif. 71. appellationem nu. 3. di-  
cens, quod vbiunque appellatio permitti-

tur, vel prohibetur, intelligitur quoad vtrū-  
que effectum.

Non recedas ab iſta conciliatiōe.

Reſtinge tertio, vi non procedat quan-  
do index pronuntiat contra actorem, vide-  
licet, non eſſe mittendum in poſſeſſionē, quia  
à pronuntiatione negatiua datur appellatio,  
Ang. in l. 6. quiſque. num. 3. C. quor. appell.  
non recip. dicens ſe multoties ita prædicaf-  
ſe, Iacobin. à S. Georg. in l. fin. num. 30. &  
Zucch. 1. num. 443. C. de edic. diu. adr. roll.  
Tiraq. tract. le mori ſiſte le viſ, par. 6. de  
clar. 6. num. 3. verſ. id autem. Ducen. reg.  
44. ſall. 1. Menoch. tract. de adpſice. poſſ.  
remed. 4. quaſt. 200. num. 876. verſic. ſe-  
cundus. fol. 54. Sord. tract. de alimen. rē. 8.  
pauil. 60. num. 26. in fine, & num. 27. Lan-  
cell. tract. de aſcen. par. 3. cap. 18. nu. 29.  
fol. 448. Achil. Perſon. tract. de adpſice. poſſ.  
num. 344. verſ. vel & quoque. fol. 269. &  
Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. ſub nu-  
449. verſus finem verſ. appellabitur, & ad-  
do, quæ ſcripſi limit. ſeq. num. 19. verſ. de-  
clara tertio. & num. 20. & ſeqq.

Contrariā opinionem, quod enim appel-  
lario equaliter prohibita ſit reo, contra quē  
proferatur ſententia de imittendo actore  
in poſſeſſionem, & actori, cui ſententia de-  
neget miſſionem in poſſeſſionem, ſeruare  
æqualiter diſtinctionem, an damnum illud ſi  
reparabile in petitorio, vi ſic vtrique æquali-  
ter denegatur appellatio, vel nō ſi reparabi-  
le, vi tunc vtrique cōcedatur, late deſcendit  
Conrar. in l. vnica, limi. 27. nu. 4. & ſeqq.  
C. ſi de mom. poſſ. hancque contrariam opi-  
nionem videtur ſecutus Pau. decif. 216. in  
vna aſinaren. lib. 2. quē reſertur & ſequitur  
Cōrar. d. limi. 17. n. 17. in fine, & March. trac.  
de cōmiſſ. par. 1. de cōmiſſ. in poſſ. ſalu. & c.  
cap. 2. 2. num. 28. fol. 335. in 2. impreſſ. dum  
ſcribit, quod ægidiana ſeuus habet locum,  
quando ſententia eſt lata in ſpolio contra  
ſpoliatorem, ita etiam habet locum, quan-  
do eſt lata contra ſpoliatum actorem, hu-  
iuſque contrariæ opinionis fundamentum ſeu  
rationem late poſſequutus ſum limit. ſeq.  
num. 23. & ſeqq. vbi videas.

Quid dicendum? Diſtinguo duos caſus.

Primus caſus eſt, qñ appellatio denega-  
tur ei, quia ſententia celeſtariæ deſiderat, ve  
in l. 6. quiſque. C. quor. appell. non recip. &  
in l. fin. C. de edic. diu. adr. roll. de qua eſt  
nunc ſermo noſter; & iſto caſu vera eſt re-  
ſtrictio, quia ratio quare denegatur appel-

lario



latio in casu d. l. inquis. & l. fin. C. de edic. diu. ad. toll. non est illa, quod eius damnum possit reparari in penitorio, sed est, quia executio testamentorum requirit celeritatem, ut scilicet supra sub nu. 6. vers. ratio. quæ ratio celeritatis cessat quando pronuntiatur contra heredem, cum vulnere sit in testamentum, quo vulnerato, non potest considerari executio ipsius, quia nullus erit nullæ sunt qualitates; vnde, astricta diseruitur rationis, potest appellatio vni denegari, & alteri permitti.

Secundus casus est, quando appellatio in possessorio iudicio denegatur non eo, quia res relictatam desideret, sed eo, quia eius grauamen possit reparari in alio iudicio, & isto casu vera est contraria opinio, præsupposita, quod hæc ratio missa est iam in actoris, quam in reo.

Vel breuius, & magis sapienter dicimus, restrictionem esse vanam, quia appellatio, quæ conceditur actori, non potest habere, nisi effectum deaolutum, ad quem effectum appellatio conceditur etiam reo in possessorio ordinario, ut testatur, & sequimus sum infra memb. 7. num. 16. & 25. ergo in actoris nihil est speciale, ex quo sumi possit restrictio, & verbum Angel, qui in ea fuit assignatus, male Iacob. à S. Georg. quem sequi sunt Tiracq. & Lancel. in ea citati, vocar verbum stipendum, cum sit potius verbum vnum.

• Reretur restrictione in suo casu.

39. Extende prima eam, ut procedat etiam in casu, quo actor produxerit vnu testamentum, perendo, se iurari in possessionem, & aliud produxerit reus, & iudex pronuntiare, non esse locum iudicio possessorio, sed esse, quando possessorio ordinario, deoque absoluerit reum ab obsequio iudicii, quia ab ista pronuntiatione contra actorem daretur appellatio, Contrar. in l. vnica, in ampliat. num. 13. vers. non esset. C. si de mom. mom. poss. & Ragin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub omni 849. vers. secus verò. fol. r18.

40. Extende secundo etiam si appareat contradiCTOR, qui perat, in iudicio reuocari, & disputat de validitate testamenti tam ex capite preteritionis filij, quam quod testator esset manifeste usurarius, & fecerat testamentum auctoritate possessionis, & super nullitate testamenti ratione herede, cui fuerat decreta missio in possessionem, quia dabitur appellatio ab ista reuocatoria, Ragin. d. §. 2. ap. 3. sub omni 849. vers. appellatur.

41. Restringe quarto eandem sextam exemplificationem, ut non procedat respectu tertij non citati, quia is potest appellare à sententia, seu de reo de immittendo heredem in possessionem bonorum, ut ex Zuccar. in l. fin. num. 446. C. de edic. diu. ad. toll. restit. & sequitur Menoch. tract. de adipsi. poss. reu. 4. q. 100. num. 845. vers. declaratur in primo. fol. 53. & post eum Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. ampliat. 14. sub num. 3. & 4. fol. 354. Contrar. in l. vnica, limit. 23. nu. 1. C. si de mom. poss. & Achil. Person. tract. de adipsi. poss. num. 339. vers. vel & quoque. tom. 3. par. 2. fol. 269.

42. Confirmatur primo ista restrictio, quia, appellatio prohibita in aliqua causa, prohibita non se extendit ad tertium, sed solum ad personas principales, quare si Princeps delegat causam, appellatio remota, tertius poterit appellare, Bar. in l. 1. §. mendum. num. 4. vers. quero impiator. & à quib. appell. non lic. Franc. Aret. in cap. 38. veniens, num. 15. & Felyn. col. 3. sub nu. 5. ibi, prima conclusio. de restit. idem Felyn. in cap. 17. qualiter & quando. sub nu. 23. vers. limita tamen de accus. Franch. in cap. 53. pastoralis. nu. 25. vers. se primo queritur, & sub num. 26. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 28. num. 339. fol. 508. Contrar. pract. q. cap. 15. num. 4. in fine vers. quarto si ad nullum. & nu. 5. fol. 48 r. Meorh. tract. de adipsi. poss. em. 4. q. 100. num. 847. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. ampliat. 14. princip. num. 6. & 7. fol. 354. & limit. 8. princip. in hac num. 46. & 47. fol. 366. & Breder. tract. de appell. par. 1. tit. 11. in verbo, princeps. col. 27. sub littera B. & hoc est rext. satis clarus in cap. 15. super eo. In hac, de offi. & potest. deleg. & ratio est, quia virtus clausule (appellatio remota) non se extendit, nisi ad personas in scripto nominatas, Bar. Franch. & Contrar. vbi supra.

Idem est, quando statuum prohiberi appellacionem à sententia consilioris, quia nihilominus tertius poterit appellare, ut scribitur Ant. de But. quem referunt, & sequuntur Felyn. in d. cap. super eo. sub nu. r. & alij, quos refert, & sequitur Contrar. d. limit. r. 3. nu. 3. ibi, facti quod.

• Et quod tertius possit appellare ab executione instrumenti, seu sententia, in quo, seu in qua non est dominatus, si reus alius nominatus

nali sit à statuto, seu consuetudine prohibeum appellare, scribunt Franch. d. cap. 53. pastoralis. num. 26. de appell. Rebuff. trac. de lit. oblig. art. 1. glof. 10. num. 1. & 1. tom. 1. fol. 77. & 78. & Cont. in l. vnica. limit. 23. num. 4. C. si de momen. poss. & quòd appellatio, quæ à mandato de exequendo non admittitur inter easdem personas, inter quas fuit lata sententia, & datum mandatum, admittatur quòd tertium, qui comparet, & opponit de iure suo, iuxta Rot. vi. refert, & sequitur Casuq. decis. 46. appellatio non admittitur. par. 1.

Et è cunctis, si sententia feratur pro tertio, potest inter partes principales, seu alteram earum appellare propter eandem rationem, ut, loquendo de clausula (appellatione remota) iuxta Rot. coram Pat. decis. 147. fuit resolutum. lib. 2. quare tertius nec aduocatus nec passim comprehenditur in rescisso, seu alia dispositione emanata inter alias personas, & demum, quòd tertius possit appellare, licet non possit principales, scribit Tirac. tit. res inter alios acta &c. limit. 1. in fine decis. 3. fol. 107.

- 43 Confirmatur secundo, quia ubi conceditur priuilegium instrumentum contra ius commune, illud intelligitur concessum, quando ex contrahentibus comprehensis in instrumento vni virum instrumentum contra alterum, seu contra eius heredes, si autem si contrahens utatur illi contra tertium, unde statutum, quòd contra instrumentum garantigia non possint opponi, nisi certæ exceptiones habet locum, quando agitur contra illum, cum quo est factum instrumentum, non autem contra tertium, cui quo non est factum illud instrumentum, Alex. conf. 83. vbi thesaur. col. vlt. num. 1. ibi, ideo dico, & conf. 84. in causa quæ vertitur. num. 8. lib. 3. & quòd, si à statuto tributa sit parata exclusio instrumentum garantigato, non intelligatur habere eam vim contra tertium, refert, & sequitur Menoch. trac. de adipsa poss. rem. 4. q. 1. c. 84. & quòd is, qui habet debitum obligatum ex instrumento garantigato, & hypotheca bona illius, quæ nunc possideantur per tertium, non possit contra tertium agere executiue, quamvis exaret statutum, quòd in causis vertentibus super instrumentum garantigato procedatur executiue, quia præceptum, vel personalis persecutio non sequitur fundum, scribit Bened. de Barz.

trac. de guar. in lig. q. 9. ver. aliquando verò. tom. 6. pa. 1. fol. 344. quem retruli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 62. au. 25. in fine, & quòd hoc instrumentum non habeat locum contra tertium possitorem, etiam si ageretur hypothecaria, quia cõfessio priuilegiata posita in dicto instrumento non sequitur fundum, si fundi possitorem, scribit Alex. in l. 1. §. si hares. sub n. 1. ff. ad senatusconf. trebelli, & quòd instrumentum, habens executionem statutam, non habeat eam contra tertium possitorem, refert, & sequitur Caroc. in trac. de loc. & conduc. in qq. de usufructu. q. 16. sub num. u. ver. unde instrumentum. fol. 88. & adde quæ epistolius scripsit d. cap. 62. sub num. 24. ver. sed difficultas.

- 44 Extende primo hanc quartam restrictionem, ut procedat etiam principalis condemnatio reculsaret, nolletque permittere, quòd hic tertius possit appellare, quia adhuc potest appellare, Achil. Person. trac. de adipsa poss. sub num. 339. ver. quæ conclusio. tom. 3. par. 2. fol. 269.

- 45 Extende secundo, ut tertius possit proficui appellationem pro suo interesse, licet condemnatus se concordauerit, & transigerit cum actore, ut ex Spec. Franch. Abb. & Achil. Person. retruli, & sequutus sum supra limit. 2. num. 96. sub limit. 4.

Imò tertius potest appellare etiam si principales non appellent à sententia inter contrahentes, vel appellationi, quam interposuerint, renuntiauerint, Lancel. trac. de attent. par. 1. cap. 1. ampl. 14. num. 8. & 9. fol. 354. & hoc non habet difficultatem per ea, quæ dixi in duobus num. seqq.

- 46 Extende tertio, ut tertij appellatio impediat executionem sententiae latae contra condemnatum, Aut. de Butrio cap. 38. veniens. num. 1. n. ver. oppono quòd non impediat, & Franc. de Accis. col. 3. num. 15. de rebus. Abb. in cap. 7. cum super. num. 5. in fine, & 6. in fine. ibi. si verò iussit. de senec. & re iud. Rebuff. trac. de lit. oblig. art. 1. glof. 10. nu. 120. 1. fol. 78. Couar. prac. qq. cap. 16. in fine principij. & sub num. 1. Menoch. de adipsa poss. rem. 4. q. 100. nu. 849. fol. 93. Contar. in l. vnica. limit. 23. nu. 17. C. si de momen. poss. & hanc pro regula ponit Lancel. trac. de attent. par. 1. cap. 12. ampl. 14. num. 1. & impedit executionem, quia operatur effectum suspensiuum, Lancel. d. ampl. 14. sub nu. 4. & 5. fol. 354. & videtur probari ex cap. 15. super eo. in fine de off. & pot. iud.

iud. del. & quod fides possit uti tertius impedire executionem sententiae late contra. secundum super castro, eo quia habet interesse, cum quia tenetur de executione, cum quia. secundum alius est obligatus solvere pro forodatu. Rota coram Capisucco, vi rescripti Caputa. dec. 331. l. 6. executionis. par. 1.

Verum, quia materia huius executionis est difficilis, & in iudicijs admodum frequens, & tamen Dodonius non est, prout debemus, bene digesta; nam est de materia capituli 7. c. super. de sent. & re iud. ubi Abb. sub. par. 1. scribit illam decretalem semper sibi videri fuisse difficilem, tam propter ipsius difficultatem materiam, quam propter intricatum rationem tradendi ipsam per Commencementos, ideo operam pretium non fuisse excludere, si proinde tenet facilitate, niter aliquid scribere ad tollendam obscuritatem, & investigationem, qua nostras hac in re idem quod videtur, & quod facilius id consequatur procedam per sublationes, declarationes, & restrictiones.

- 47 Subeunde primo igitur hanc tertiam executionem, ut procedat non solum in casu, quo tertius appellat proutquam sententia habeat vim rei iudicatæ, & cuius executionem possit impedire, propterea etiam condempnatus appellando impedire; quo casu nullum dubium est, quod si tertius admittitur ad appellandum pro suo interesse, suspendit vim sententiæ, sed procedat etiam in casu, quo appellat postquam sententia lata contra condemnatum habeat vim rei iudicatæ, vel quia condemnatus ab ea non appellauit, & lapsus sit tempus ad appellandum, vel quia sit tertia, & vitima sententia confirmata, quia mobiliorum tenetur potest appellare, & appellando impedit executionem, ut in casu trium confirmatum loquitur Ruygincl. tract. de appell. 5. cap. 1. no. 49. & in hoc casu sunt intelligendi Doctores, quos citauimus, proced. in executione.

Comprobat primo ex eo, quia d. Dodonius, quos citauimus, de sequens s. supra no. 41. c. 4. scribunt, quod tertius potest appellare a sententia lata in iudicio possessorio; à qua non potest appellare principalis victus, necessitas intelligi de appellatione suspensiva, quia, antea deuolutio sola, non retardat executionem, potest appellare etiam victus, ut loquendo generaliter in materia possessoria, adduxi infra memb. 7. infra 16.

verbi restitue secundo. Et similiter Dodonius, quos citauimus, & sequens s. supra sub. no. 42. & 43. dum sciunt, tertium possit appellare ab executione instrumenti, à quo non potest appellare nominatus in instrumento, intelligunt etiam de appellatione suspensiva, quia deuolutioam non retardat data executione, scribunt concedi etiam nominatus in eo, ut loquendo de obligatio in forme camere, scripsi infra limit. 9. no. 8. sublimit. 3. & de alijs instrumentis executionis limit. 10. no. 22. sublimit. 4. videt si potest appellare tertius, & ad victus, debemus necessario intelligere de appellatione suspensiva.

Comprobat secundum, quia si oppositio tertij impedit executionem rei iudicatæ, ut ex R. d. d. u. & alijs reuelli, & sequens s. supra no. 71. ergo tanto magis oppositio per viam appellationis.

Comprobat tertio ex doctrina, quam tradit Abb. in cap. 27. cum super. sub. no. 16. in fine, de sent. & re iud. dicens, quod si tertius sciuit causam agitari, & à sententia appellauit, causa est integra; & ideo per eius appellationem legitime interpositam suspensus sententia.

Hec subeundis recipit multas limitationes, de quibus infra no. 87. & seqq.

- 48 Subeunde secundo, ut tertij appellatio non solum possit impedire executionem, ut in precedentibus nam. sed operetur, ut quamuis iudea non possit euocare sententiam interlocutoriam, à qua fuerit bis appellatum, & bis fuerit confirmata per eam, quæ ex Abb. Card. Alex. Dec. Felyn. Alex. & Ripi reuelli, & sequens s. supra no. 19. remod. 1. concl. 6. no. 61. neque iudex appellacionis à diffinitiva possit de illa interlocutoria amplius cognoscere, testibus his, quos reuelli, & sequens s. supra limit. 1. no. 4. & 5. tamen poterit reuocare interlocutoriam, si compauerit tertia, qui ignorauit causam agi, & appellacioni, & docuerit de suo interesse, Felyn. in cap. 7. qualiter de quodam, sub no. 63. fallen. 3. limit. 2. de accus.

- 49 Subeunde tertio, ut procedat non solum in tertio, qui appellat ad defendendum condemnatum, sed etiam in tertio, qui appellat ad excludendum utrumque litigantem à iudicijs, de quibus agitur, quia ut tertius admittatur ad appellandum, satis est, quod sua interstet iuxta ea, que scripsi supra q. 5. no. 68. 69. & 71.

Pro intelligentia huius subextensionis reminiscit oportere, quod tertius potest duplici via se opponere liti. Prima via est, quando assistit liti ad defensionem valius ex paribus litigantibus, puta, cum venditor subripit defensionem liti motu contra emptorem, ex quo ei succumbenti tenetur de evictione, vel cum legatarius assistit liti motu contra heredem super inuasi dote, & rescissione testamenti, ut explicat eruditus Couar. pract. qq. rap. 13. in initio, & sub num. 1. & 3. Secunda via est, quando tertius accedit ad litem, ut excludat utrumque litigantem à iuribus, de quibus agunt, Couar. d. rap. 13. in initio, & cap. 1. 4. num. 4. vers. quandoque tertius.

30. Et licet, ut dixi, non sit differentia inter primam, & secundam viam quoad admissionem eius appellationis, tamē quoad admissionem ad litem, & causam differunt; nam in prima via, quādo assistit, ut defendat vnu ex litigantibus, admittitur in statu, & terminis, in quibus causa reperitur, ut explicat Couar. d. cap. 13. num. 1. & quotidie ita seuit praxis, & consequenter iste tertius potest allegare, & probare omnia, quae principalis nuntiis allegare, & probare, ut ex communē opin. refert, & sequitur Couar. d. cap. 13. sub num. 1. vers. primus. & num. 2. ubi hoc declarat.

Secus est in eo, qui accedit ad litem, ut excludat utrumque, quia cum eo sit initiāda est à capite, & omnia sunt ex integro repetenda, ut explicat Couar. eod. cap. 13. in initio, & ex opin. communī refert & sequitur cap. 14. num. 3. vers. finem, vers. hactenus. non tamen interim retardatur liti inter aduersum, & reum, Couar. eod. cap. 14. sub num. 4. vers. quandoque tertius. ibi, non verò contrarium.

31. Subextende quarto, ut quamvis tertius nolit, vel non possit appellare, in qua non sit in tempore; tamen poterit sine appellatione se opponere, & impedire executionem secundum ea, quae scribunt Rom. conf. 69. viso quaestione themate. in fine, Alex. conf. 15. viso & considerato. nu. 3. lib. 6. & quod tertius opponens, si incontinenti, & in promptu doceat de iure sui, impediat executionem, scribit ex regula Boer. dec. 179. breuiter. num. 1. & quod audiatur ad impedendam executionem trium sententiarum consilium, & quod ei non obstat clem. ut Cajumaij. quia procedit inter ipsos litigantes scribunt Ruc. Vant. & alij, quos remissimè

sequuntur sicut infra num. 66. ampl. 9.

Verum quia haec subextensio, ita generaliter posita, habet multas difficultates, & fallentias, quae ipsam subvertunt, ideo necesse est, ut veritas ad quatuor casus particulares, quibus ipsam declinemus.

32. Primus casus est, quando, lata sententia inappellabili, seu lais tribus seu enijs coformibus, aut lato decreto in materia executiva, victor vult procedere ad executionem, & tertius se opponit, allegando, quod ipse est in possessione rei; super qua actor vult exequi; de isto casu tertius possessor impedit executionem, Ang. Arret. in 49. à sententia. num. 7. vers. aduertat tamen, & appell. & relat. & ita indubitate respondet Couar. pract. qq. cap. 6. sub num. 3. vers. tertius solet.

Ratio est, quia iste tertius possessor vel potest nondum fuit victus ab eo; qui petit executionem, alioquin non fieret executioni contra victum, sed contra ipsum tertium, quoniam nunquam litigavit, Couar. ubi supra, 3. quam rationem adduxit Bar. in L. 15. à dispo. 5. si super rebus. num. 3. vers. oppono extra. in fine. & de re ind. licet loquatur, quando fuit actum actione personali, & ideo sic executio super re non petita.

Verum iste casus videtur indigere ulteriori explicatione; nam Ant. de Butr. in oap. 38. veniens. num. 10. in fine de testib. scribit, quod si res est possessa ab isto, qui comparet pro suo interesse, si executio ad prauidicium tantum eius, contra quem agitur, & exceptum censetur prauidicium tertij.

Et Franc. Arret. ibidem num. 10. vers. quinto adde. non contentus distinguit duos casus. Primus est, inquit, quem ponit Ant. de Butr. num. scilicet tertius praetendit, se esse in possessione; & hunc casus distinguit; aut tertius scituit, causam agi per eum, contra quem petitur executio, & tunc videtur quod fiat executio in possessione etiā quoad prauidicium ipsius quoad possessionem, licet non quoad proprietatem, & postea hoc non determinat; aut ille tertius ignoravit, causam agi cum illo, non ita quem petitur executio, & tunc, inquit, admittitur ad impedendam executionem, quae ideo non fiet sine prauidicio possessionis, ut dicebat Ant. de Butr. Secundus casus est, quando tertius possidet, & tunc, inquit, non datur tenura, de re per eum possessa, tanquam de re per alium.

aliū possessor; unde, vt vides, Aret. distinguit inter eum; qui pretendit se possidere, & eū qui possidet; quæ sanè distinctio in casu, de quo agimus, est; insipida, quia nihil refert, an pretendat se possidere, vel possideat; quoad effectum impediendi executionem. rursum idem Aret. adducit Antonium de Buir, loquentem in primo casu distinctionis, videlicet in eo, qui pretendit se possidere, & tamen Ant. de Buir, loquitur in possessore. Retenit conclusionem, quod impediatur executio.

53. Amplia primo eam, vt procedat non solum quando fuit actum adione personali, & executio fieret contra tertium possessorem; quo casu tertius possessor impedit executionem, vt consuleat Rol. à Vall. cons. 5. videtur, nu. 8. & seqq. lib. 2. & senit Ang. Aret. in l. 5. à sententia. sub num. 3. vers. aduertat. tamen. ff. de appell. & relat. dicēs, quod tertius admittitur indistinctè ad impediendam executionem; quando fieret in alio re, quàm super ea in qua est sententia, & in his terminis bene procedunt primis casus, & ratio adducta num. preced. non enim potest dici, quod factè vnquam cognitum de iure iulius rei, quæ nunquam fuit petita, & ideo facile impeditur illius executio, vt considerat Bar. in d. l. si super rebus, num. 3. in fine, sed procedit etiam si actum esset adione reali, ideoque ageretur de executione faciendi super ipsa re petita; similiter enim adhuc illa ratio adducta supra, quod executio fieret non contra viduum, sed contra tertium, qui nunquam licigauit, & licet dicatur, quod fuerit cognitū de iure illius rei petita, quia fuit petita, & super ea actum, tamen non fuit cognitum vnquam de iure possessionis possessoris, & is nunquam fuit viduus, aut condemnatus.

54. Amplia secundo vt procedat etiam si simpliciter alleget, seu probet, se esse in possessione, licet nō alleget, neque probet de iustitia possessionis, & ratio est, quia in dubio præsumitur iusta, cum delicta, dolus, & fraus non præsumantur.

55. Amplia tertio, vt in istum impediatur executionem, quod si iudex, non obstante hac tertij oppositiōe, pronuntiet, executionem esse faciendam, tertius poterit appellare per ea, quæ disputando scribit Contr. in l. vniuersa, q. 24. igitur an appellet. sub num. 1. & sub num. 5. vers. quibus tamen. & num. 6. C. si de mom. poss. & resolutiue Achil. Pe-

son, tract. de adipisc. poss. sub num. 340. vers. bene autem. & vers. vel & quoque. & versic. sed ego quidem, tom. 3. par. 2. fol. 269.

Hæcque appellatio debet recipi tanquam ab excessu executionis, quia in executiōe committitur excessus, si reijciuntur exceptiones, quæ de iure reijci non possunt iuxta ea, quæ scripsi infra limit. 10. num. 34.

56. Amplia quarto, vt maxime procedat, quando tertius possessor ignorauit, causam agi, quia tunc licet possessor habeat notitiam post lapsum tempus ad appellandum, tamen nullam ei fuit factum præiudiciū, & ideo potest ante executionem occurrere, vt testando de opin. comuni, \* scribit Abb. in cap. 17. cum super. num. 16. de sent. & re iud. & ibidem Felyn. sub num. 1. vers. ista difficultas. ibi quod antè domino ignoranti, nam si ei nullum sit præiudiciū etiā quoad possessionem, vt dicunt, necesse est, vt possit impedire executionem, alias fuisset ei factum præiudiciū.

57. Amplia quinto, vt procedat etiam si sciuerit, causam agitari, & non contradixerit, neque appellauerit, quia nihilominus nullum ei diceretur factum præiudiciū etiam quoad possessionem, banoq. ampl. post Card. Zabar. reiecta communi opin. firmat Abb. in d. cap. cum super. sub num. 17. versus finem & num. 18. de sent. & re iud. & ita videtur residere Felyn. ibidem nu. 12. & in vers. ista difficultas. vbi ait, quod Alexan. qui arguit contra Zab. & Abb. nō responderi rationibus Abbas; eandē ampli. contra communē vii de iure vetiore, æquiorē, & magis practicabilem sequitur Contr. præf. qq. cap. 13. sub num. 9. vers. cæterum quid. unde, si ei possessionem non sit etiam quoad possessionem, vt dicunt præfati, necesse est, quod possit impedire executionem, alias reciperet præiudiciū in possessione.

Quævis opinio communis, de qua testatur Abb. & Felyn. in locis supra proximi citatis, sit vt sententia lata, tertio sciente, præiudicet ei quoad possessionem, licet non quoad proprietatem, quam communem refert, & sequitur Contr. in l. vniuersa, limit. 27. num. 9. C. si de mom. poss. sed ego non discedo ab ampliatione, & quamvis Ang. Aret. in l. 5. à sententia. sub num. 7. vers. finem autem. ff. de appell. & relat. dicat, quod si tertius sciat, causam agi, tunc non videtur, quod possit impedire executionem, nisi appellet.

- 58 Amplia sexto, ut multo magis procedat quando tertius possessor allegaret etiam, se esse dominum, quia tunc impedit executionem per ea, quae scripti supra in praecedentibus ampliationibus, & ex communi opinione terminis huius ampliationis refert, & sequitur Couar. pract. qq. cap. 16. sub num. 4. vers. sed huic distinctioni, & vltra quod impedit executionem, transfert etiam in eam, qui vult exequi, onus probandi, condemnatum habere dominium litis rei, quia ex quo tertius reperitur in possessione, ipse praesumitur etiam dominus, Couar. d. cap. 16. num. 4. vers. quartus casus, vers. primum vbi, vers. secundum, & vers. tertium, & quod, si possideat tertius, tunc incombatur onus probandi ei, qui vult mitti in possessionem, scribit Bar. in l. 1. §. 3. de iur. pio. §. si super rebus. num. 4. in fine, si de re iudic.
- 59 Subamplia hanc ampliationem, ut procedat etiam si victor, qui vult exequi, vellet summarie in illo iudicio executionis probare, quod condemnatus est dominus rei, quia possidet tertius, quia adhuc impediretur executio, donec tertius possessor ordinario iudicio tomineatur, Couar. sub d. num. 4. vers. sed huius distinctioni.
- 60 Declara hanc subampliationem, ut in casu, quo videtur, agens ad executionem, probet summarie contra tertium possessorem, quod victus, & condemnatus est dominus rei, de cuius executione agitur, fiat tunc executio hunc in modum, ut victori mittatur in possessionem, seu quasi possessionem ipsius dominij, & actionis in rem, quae potest, & poterat victo cōpetere, ut ea actione possit agere contra ipsum tertium possessorem, sicut potuisset agere ipse victus, & condemnatus, itaque fiat ista executio, & missio in possessionem sine praedictio ipsius tertij possessoris contradictoris, ut refert & sequitur Couar. pract. qq. cap. 16. sub nu. 4. vers. quartum.
- 61 Extende hanc declarationem, ut procedat etiam si tertius possessor fateretur, condemnatum esse dominum rei, de cuius executione agitur, sed tamen ipse probaret, se possidere, & iustam causam possessionis allegaret, quia erit isto etiam casu facienda executio absque praedictio possessoris, licet non probet iustam causam possidendi, quia praesumitur, si allegetur, Couar. d. cap. 16. sub num. 4. vers. quintum.
- 62 Restringe hanc extensionem, ut non procedat, quando iste tertius possessor fateretur,

condemnatum esse dominum, & probat se possidere, sed tamen nullam allegat iustam causam suae possessionis, quia tunc praesumitur possessor iniquus, & ideo executio debet fieri etiam quoad possessionem, non obstante ipsius tertij contradictione, Couar. d. cap. 16. sub nu. 4. vers. sextum.

- 63 Amplia septime, ut procedat etiam si iste tertius possessor possideret iniuste quoad alios, sed tamen iuste quoad condemnatum, quia impediret executionem, effectque proprietas manutendus quoad victorem, qui venit ex persona condemnati, cuius respectu possessio non est iniusta per ea, quae scribunt Natt. cons. 535. quoniam nu. 1. & Contar. in l. unica, q. 24. tertius an appellet. nu. 15. C. si de mom. poss. adde quae scripti libi praeced. cap. 7. num. 403. & seqq.
- 64 Amplia octavo, ut tertius possessor, qui opponendo se executioni, allegat se retinere rem ratione melioramentorum, impediat executionem si utentur, quia iuste possidet, si rem retinet ratione melioramentorum, Couar. d. q. 24. num. 1. & 5. in fine vers. idem. & nu. 16. & seqq.
- 65 Comprobatur haec amplio, quia exceptio melioramentorum impedit executionem obligationis in forma camere, Galles. ad formul. camer. oblig. ad 4. part. q. 1. num. 12. & 23. fol. 355. dicent, hoc fuisse observatum etiam si adversarius, qui petit executionem, offerret cautionem de solvendo illa, cum fuerint liquidata, dammodo tamen constet adesse melioramenta; vide Versl. ad Affl. decis. 125. quidam clerici nu. 6.
- Contra tamen hanc comprobationem, quod enim non retineatur executio dammodo offeratur praefata cautio, tenuit Roc. d. decis. 659. domini conclusum, in print. & num. 1. par. 1. & quod haec opinio, quando melioramenta non sunt liquidata, sit vera, patet ex his, quae scribit Contar. d. q. 24. sub num. 17. & seqq.
- An & quando quis possit retinere rem, in qua sunt facta melioramenta, seu expensis, vide Surd. tra. de alim. tit. 8. prin. 62. & Caroc. tra. loc. & conduc. fol. 243. col. 3. in fine, & 4.
- 66 Amplia nono, ut procedat etiam si laici essent contra condemnatum tres sententiae conformes, quia nihilominus tertius possessor possit impedire executionem ratione, si inveniatur per ea, quae scripti supra in 4. & 5. amplius condemnatus per tres sententias

tias conformes non possit, opponendo nullitatem, impedire executionem tamen tertius poterit, vt ex Rot. Alex. Felyn. Vam. Couar. & Hier. Gabr. retuli, & sequutus sum infra quæst. 19. remedi. c. concl. 4. num. 99. vers. restringe duodecimo.

- 67 Amplia decimo, vt procedat etiam si statutum mandaret, quod sententia Potestatis mittretur executioni, omni exceptione remota, quia tibi dominus non potest mitti executioni contra tertium possessorem, Fel. in exp. 17. qualiter, & quando. nu. 13. in fine de accus.

Amplia vnde decimo, vt executio impediatur, etiam si is, qui petit executionem, vellet euertere de restituenda possessione ipsi tertio possessori iuxta formam l. 58. is à quo ill. de rei vend. quia illa lex de prestanda cautione procedit quando possidet condemnatus, & non quando possidet tertius, qui non fuerit citatus, Caputaq. decis. 37. l. 1. de executio. sub nu. c. & 3. par. 1. præterquam in casu, de quo supra sub num. 69. vers. contere.

- 68 Restringe primo, nunc declarando eundem primum casum, positum supra nu. 52. omnesq. eius ampliationes, in quibus dixi, quod tertius ratione suæ possessionis potest impedire executionem, vt hoc sit verum, dummodo incontinenti doceat de sua possessione, quia tertius debet incontinenti docere de suo interesse, si vult admitti ad impedendam executionem, per ea, quæ loquendo de tertii appellatione, retuli, & sequutus sum infra nom. 106. & 107. alius, si non doceret de suo interesse, non impediret, quia is, cuius non interest, non auditur.

- 69 Restringe secundo, declarando, vt tertius possessor possit se opponere executioni duplici modo: Primus modus est per viam appellationis, & tunc debet appellare infra legitima tempora, vt retuli, & sequutus sum infra nu. 91. Item, & debet legitime appellare, alias non audiretur per viam appellationis, & si non impediret executionem, quia; quod de iure non tenet, nullum sortitur iuris effectum. Secundus modus est per viam alterius oppositionis, & contradictionis iudicialis, & isto modo potest impedire, & in isto modo procedunt omnia, quæ scripsi in 3. casu, & ampliationibus, num. 36. & seqq. vsque huc, c. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

- 70 Restringe tertio eundem primum casum, positum supra nu. 52. in quo diximus, quod tertius possessor impedit executionem, vt non procedat, si sit possessor clandestinus,

stinus, violentus, aut interitus lite pendente, aut aliter vitiosus, quia non impedit executionem per ea, quæ de eiusmodi interitus appellatione retuli, & sequutus sum infra nu. 91. vbi videas;

- 71 Restringe quarto, vt non procedat, quando sententia esset ex illis, quæ possenti præiudicare etiam tertio possessori non vocato, ac si esset vocatus; multæ enim sunt sententiar, quæ contra regulas iuris præiudicant etiam non vocatis, & eorum iuratio ideo necessaria non est, quibus si nentis scripturum Titiaq. in tract. seu rubr. res inter elios &c. limit. 18. 20. 23. 25. & Couar. præd. qq. cap. 13. nu. 5. & seqq. vers. secundo prænotandum, & de sententia, lata contra heredem, an, & quâdo non ear substituto, & fidelicommissario, Hier. Gabr. conf. 45. laudum. lib. 6. quare si aliqua reperitur sententia eiusmodi naturæ, tunc tertius possessor non posset impedire executionem, quam impedire non potest, si condemnatus, Couar. præd. qq. cap. 16. initio; inter hæc autem sententias, quæ nocent etiam tertio non vocato, & ideo contra eam, reiecta omni eius oppositione, mandatur executioni, est illa, quæ fecit, cur contra venditorem, qui vendidit rem, frigidam, seu comata eam, à quo tertius possessionem vitiosam habuit, vt scripsi infra num. 92. ampl. 1. vbi vide.

Adde pro ista restrictione ea, quæ scripsi infra num. 112.

- 72 Aduerte primo obiter circa eundem primum casum, quod hæc praxis agendi contra principalem debitorem, omisso possessore, habet circumscriptionem, quia, cum in executione citabitur tertius possessor ad opponendum, quare sententia non debeat mandari executioni, & si se opponat, & impediat executionem, sit erit cum eo intienda per ea, quæ ex Couar. retuli, & sequutus sum supra num. 30. sub exceptione 3. in fine; & ideo hæc praxis non est bona, si posset agi aliquo iudicio possessorio contra tertium possessorem, puta saluiano interdicto, quod ideo frequenter est in curijs, & palatijs, vt diei supra nu. 3. Aduerte secundo, quod hæc praxis citandi possessorem ante ademptionem possessionis est necessaria ad euitandam penam l. 6. emiserint. C. vnde vi, vt explicauit supra, lib. 6. cap. 34. nu. 27.

- Et licet ad euitandam penam sufficiat citatio, tamen ad appellandam possessionem sine vitio spolijs requiritur citatio iuxta

dicatur, alias tertius possessor poterit agere de spolio, vt ietuli, & sequens summa infra mtaib. 6. nu. 3. 4. & 68.

Restringe quinto declarando, vt quomuis tertius possessor possit impedire executionem sententie laze contra condemnatum; tamen, si sit actum tum ipso, & sit condemnatus, sitque successor vniuersalis, idest haeres eius, qui condemnatus non potuisset appellare; non poterit impedire executionem totum se faciendam, quia, quando potest executione conueniri debitor, potest etiam executione conueniri haeres, vt loquendo in pacto, seu licentia data à debitor creditori de ingrediendo possessionem propria auctoritate, scribunt Bar. in l. 3. creditorum. num. 2. 1. vers. quid in successore vniuersali. C. de pign. & conf. 96. dico partes. num. 2. Aff. in totis. regn. pacis cultum. num. 23. vers. an etiam ista licentia. rub. 8. lib. 1. & Addit. ad eam, & loquendo de executione parata, concessa per statum instrumentum quatinus ignorat contra debitorem, scribit Bar. in l. 44. postulante. num. 1. ubi ad tenent. trebell. Bened. de Barz. tract. de guarant. tit. 9. vers. de secundo. lib. 3. sed in contrarium partem. tom. 6. par. 1. fol. 344. & An. de Canas. tract. de execut. infir. q. 30. tom. 56. fol. 43. & sup. supra lib. 2. cap. 62. nu. 149. q. 11. Ergo sicut non potest appellare ipse debitor, ita neque potest appellare haeres debitoris.

Declaro primo subrestringendo hanc restrictionem, vt si vera, quando pactum seu statutum considerat debitum, & non personam; focus si considerat personam, vt puta, quia dicitur, quod instrumentum habet executionem paratam contra eum, qui promisit, quia isto casu haeres forsitan non conueniretur executiue, Ant. de Canas. & fultus Bened. de Barz. in locis supra proxime citatis.

Declaro secundo obiter, vt quomuis haeres possit conueniri executiue; tamen debet semper citari etiam si debitor, cuius est haeres, potuisset non citatus conueniri, & adstringi, Bened. de Barz. in loco supra citato, & dixi d. cap. 62. nu. 240.

Extingue hanc restrictionem, vt procedat etiam in successore singulari, idest in tertio possessore, qui rem habeat à debitor; qui se constituit eam possidere nomine creditoris, & conueniatur ex remedio legis sine Cade acquir. poss. quod est remedium ex-

cutiuium; & possessorium recuperand. vt aetuli, & sequens sum infra memb. 6. num. 48. vbi omnino videas, quia isto casu tertius possessor condemnatus non potest appellare iussum, seu aliter impedire executionem.

Intellige primo istam extensionem, vt procedat solum, quando agitur ex remedio dicto. fin. secus si non agatur ex remedio illius legis, quia tunc siue habuerit causam ab alio, siue ab ipso debitor non poterit executione conueniri per ea, quae scripsi supra sub num. 43.

Intellige secundo, vt procedat, quando tertius rem habuit à debitor, sed si habuerit ab alio, & sic per alius manus sine fraude, vni, quamuis ageretur ex remedio dicto. l. fin. an possit agere executiue adionem spoli, est articulus, in quo nihil firmum infra memb. 6. sub. nu. 48. vers. subextende secundo.

73. Secundus casus quartae habentensionis, posita suprascripta, 51. est, tum tertius non opponit de sua possessione, sed opponit de inhabilitate et personam vni litigantibus, quod non possunt litigare in iudicio, ipso tertio imposito, puta, si duo filij in patris potestate constituti, vel duo monachi sine licentia Abbatis insigniti; & isto casu, opponente patre, seu Abbate, constituto, quod ipsi litigantes impedirent appellare, Ruyinell. et al. de appell. 5. 2. cap. 1. num. 50. & sic patris seu Abbatis oppositio, quae sunt tertij impedimenti iudicium ipsum, & consequenter nullum magis executionem.

74. Tertius casus est, quando nec tertius, nec alius palatet, sed possessio est vacans, & ista casu conclusio, quod tertius, opponendo, & docendo de suo iure esse, impedit executionem, Inno. in cap. 38. veniens sub. num. 21. Ant. de Butr. sub nu. 1. vers. oppono quod non impedit, ibi. si autem petatur executio de testib. Ang. Aret. in l. 3. de sententia. num. 7. vers. adueritas tamen de appell. & et al. C. de appell. cap. 16. sub. num. 3. vers. secundus casus. Lancel. et al. de attent. par. 2. cap. 1. 2. impl. 14. nu. 14. 15. & 16. tom. 5. fol. 354. Contarin. in mta. l. 1. nu. 93. vers. proximum. C. de momen. poss. ita etiam semit Abb. in cap. 17. cum super. num. 16. de sept. & re iud. & Innocentium; supra citatum vti ponentem pulcherrimam distinctionem sequitur Bar. in l. 15. à diu. pio. d. super. reb. nu. 3. vers. oppono extra.



\* *Exa. si de te iud. & quod omnes* sequantur innocentissimi in loco citato, testatur ibidem Felyn. col. 3. num. 5. ibi, tractat hic solemniter. & sub nu. 9. ibi, declarata secundo. & quod rectius non citatus possit appellare, quando bona hereditaria sunt vacantia, & à nemine possessa, quia tunc ipsius tertij interest, ne possessio apprehendatur ab hærede, cum eam facilius possit consequi non occupatum, quàm occupatum, idemque comparando possit insup, sed ante immisionem, debeat audiri ad impediendam executionem sententiarum, dummodo doceat incontinenti de suo interesse saltem apparente, & si non audiat, possit appellare, scribit Archil. Person. rati. de adip. poss. sub no. 340. per se vel & quoque. tom. 3. par. 2. fol. 169. Ratio huius casus est manifesta, quia quando possessio vacans transfertur alicui, causa tertij redditur difficilior, quia facilius quis potest consequi possessionem vacantem, quàm non vacanti eam, Innoc. Ant. de Butr. Bar. Felyn. Archil. Person. supra citati, & alij communiter.

75. Amplia resolutionem huius casus, ut præcipue præcipiat, quando tertius ignoratur, causam agitur, quia tunc licet tempore, ad quo tertius habet notitiam, sit lapsus tempus ad appellandum, tamen ei nullum sit præiudicium, unde potest ante executionem occurrere, & docere de iure suo, hocque esse commune in opinio. testatur & sequitur Abb. in d. cap. 17. cum super. num. 16. vers. aduertit, quia de sent. & re iud.

76. Restringe primo eandem resolutionem, ut non procedat, quando tertius sciuit, causam agi, & potuisset assumere defensionem, quia tunc non impedit executionem, Card. quem testatur, & sequi videtur Abb. in d. cap. cum super. sub num. 17. vers. finem, de sent. & re iud. Felyn. in cap. 38. veniens. sub num. 10. poss. 3. conclus. fallen. 1. de re lib. & in his terminis possumus intelligere, ut loquatur Boet. dec. 79. huiusmodi num. 5. fallen. 1. & Lane ell. tract. de apren. par. 3. cap. 12. compl. 14. no. 13. vers. tertio quando sol. 334. dum scribit simpliciter, quod si tertius sciuit, causam agi, & non comparuit, sed insup appellavit à sententia, præiudicium contra præsentem lata, non impedit executionem.

77. Restringe secundo, ut non procedat, quando tertius habet præsumptionem, & calumpniæ contra se, quia tunc non impedit

ret executionem sententiarum, sed solum præiudicium sibi cautio de restituenda re, Felyn. in d. cap. 38. veniens. col. 3. nu. 10. de testib. & adde quæ scripti generaliter infra sub auto 87. limit. 2. verificatio.

78. Quartus casus est, quando agitur ad actionem realem contra eum, qui possidet, & fertur sententia pro actore, & isto casu conclusio, quod tertius non impedit executionem, sed solus tenetur videtur, qui facit executionem, cauere pro indemnitate possessoris, & tertij, de restituendo eidem possessori condemnationem, super qua facit executionem, Innoc. in cap. 38. veniens. sub num. 1. Ant. de Butr. sub no. 10. vers. oppono quod non impedit. vers. finem, ibi, si res est ab illo possessa contra quem agitur. Franc. Aret. num. 13. in cap. quarto adde. & Felyn. sub num. 7. vers. tertia conclusio. & apertius num. 9. declarat. 2. de testib. Bar. in l. 13. à diuopio. §. si super rebus. num. 3. vers. oppono extra, si de re iud. Bal. in marg. ad Innoc. in verbo, sententia debet mandari executioni, Ang. Aret. in l. 5. à sententia. sub num. 7. vers. aduertit tamen. ff. de appell. & relati. Quidam. dec. 38. obtenta. sub num. 3. vers. contraria. Contr. præd. cap. 16. num. 2. in fine, vers. à his tandem. Lancel. tract. de appen. par. 3. cap. 13. limit. 14. nu. 9. in fine, vers. limita. fol. 354. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in com. de appel. cap. 6. num. 31. & seqq. fol. 110. & quod si hæreditas possideatur, & iste possessor fuerit ab hærede citatus, & non tertius, tunc tertius, volens impedire executionem, non audiat, quia sua non interest, ex quo eodem modo, quo possessionem potuisset auocare à primo possessore, poterit etiam auocare ab hærede, scribit Archil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 341. vers. si hereditas. tom. 3. par. 2. fol. 169. & quod credi o, qui præiudicium se esse anteriorem, & potiorum, & facit communi causam suam anterioritatis, & potioritatis, non impedit executionem, quam facit alius, credi o contra bona debitoris, data tamen pecuniam alium creditorem procedente ad executionem cautione in forma depositi in euentum succumbentis, refert & sequitur. Crec. dec. 11. alias 14. heurtix. de rescipi.

Ratio huius casus est, quia tunc præiudicium tertij non est considerabile, quia poterit consequi ab uno, sicut ab alio, Bar. vbi supra. Abb. in conf. 3. nitaz. nu. 2. in fine, lib. 2. Felyn. in d. cap. veniens. sub nu. 9. & Archil. Trid.

- \* Person. supra relatus, & ira communiter omnes.

Quod si tertius allegaret suum præiudicium esse, quia possessio transferta in duziorum aduersarium; tunc vide infra nu. 83. vers. subdeclara.

- 79 Extende primo hunc casum, ut procedat etiam si iste tertius ante laram sententiam inter actorem, & reum mouisset litem contra eundem reum possessorem, quia adhuc non retardaretur executio, sed solum victor caueret de restituenda re, ut dixi supra in hoc casu, & declarauit infra num. 83.

- 80 Extende secundo, ut procedat etiam si tertius allegaret, quod reus victus teneret illam in depositum, seu locacione ab ipso tertio, quia et si ex hac allegacione concludatur, & dicatur, se esse possessorem, tamen teneretur hoc probare inconueniunt, ex quo res reperitur in potestate victi, Couar. pract. qq. cap. 16. sub num. 4. vers. octauo, alias si inconueniunt non ostendatur executio sine præiudicio iudicii possessori.

- 81 Extende tertio, ut procedat etiam si tertius appellaret, quia nihilominus præstaretur cautione, de qua supra & infra pluribus in locis loquutus sum, posset pocius ad executionem, quam non reuocaretur per viam appellati, Laurell. tract. de appell. par. 2. cap. 5. 2. ampl. 14. num. 10. limit. 1. tom. 3. fol. 354.

- 82 Declara primo restituendo hunc casum, dum dixi, præstaudam esse cautionem, ut hoc sit verum quando tertius, qui se opponit executioni, prius egisset ira, quod penderet iudicium inter ipsum, & reum, secus si non egisset, quia victori daretur possessio absque prædicta cautione, Abb. in cap. 17. cum super. sub num. 15. vers. tunc quarto, de sen. & re iud. Cress. dec. 10. alias 236. cautione sub nu. 1. de sen. & re iud. & clarus Franc. Arret. Felyn. & Couar. infra citati, & ratio differentie est duplex: prima quia si tertius prius egit, & transfertur possessio in alium sine cautione, oportereb, quod inchoet nouam instantiam, & noui iudicii contra victorem, in quem transfertur possessio; quoque ratio cessat, si non dum egerit contra reum; omnino enim contra possessorem habet insinuere nouum iudicium: secunda ratio est, quia si reus possessor non faceret sibi præstari hanc cautionem, posset conueniri a secundo agente, quasi dolo desisset possidere,

ut ex Bar. refert, & sequitur Franc. Arret. in d. cap. 38. veniens. sub num. 18. vers. quarto adde. & ex utroque Felyn. nu. 8. vers. declara primo. de testib. & de communi \* opin. testatur idem Arret. ubi supra, quam ex eo refert, & sequitur Couar. pract. qq. cap. 16. nu. 3. sub vers. his tandem. & in terminis huius declarationis intelligas Boer. dec. 179. breuiter. num. 3.

- 83 Subdeclara hanc declarationem, ut quilibet reus non prius egerit contra reum, possessorem, & ideo ei præstanda non sit cautio, quia non sentit præiudicium considerabile per ea, que dixi supra sub num. 78. vers. ratio. & hic num. præced. nihilominus si allegaret possessionem transferti in duziorum aduersarium, & ita iudici videretur, posset cogere victorem ad præstendam prædictam cautionem, Felyn. in cap. 38. veniens. sub num. 9. cas. 1. & Couar. d. cap. 16. sub num. 3.

- 84 Declara secundo, quod in omnem casum, quo executio non possit impediri, & siue executio fiat, data prædicta cautione, siue absque dicta cautione, semper erit facienda sine præiudicio iurii tertii, qui se opposit ante executionem per ea, que scribunt Boer. dec. 179. breuiter. num. 1. in fine, & Arret. de Murr. quem in alio casu citauit supra sub num. 51. vers. verum.

- 85 Restituge eundem quartum casum, ut ubi procedat, quando executio est facienda super alia rei quam super re petita, & controuersia, quia tunc tertius debet adduci etiam si condemnatus possideat illam rem; unde si est lata sententia de quantitate pecunie, ut puta, quia actus sit actione personali, & tertius se opponat, & doceat, quod habet lus in ea re, in qua actor vult exequi, certe impedit executionem, Inno. in cap. 38. veniens. in secundo num. 2. vers. sed contra, de testib. Bar. in l. 13. ad duo pio. §. si super rebus. sub num. 3. vers. opposit ex a. ibi, si verò sit missio, & de re iud. Felyn. in d. cap. 38. veniens. col. 1. sub num. 9. ibi, secundum casum, & hanc esse communem \* opinionem scribare, & tenet Alex. cons. 15. visio & consideratio col. 2. num. 5. lib. 6. unde si Selus primus creditor Titij habeat obligata omnia bona, iura, & actiones Titij, & Sempronius secundus creditor, & cessauit ius elusum Titij agere contra Meulum debitorem eiusdem Titij, & habita sententia fauorabili, velit illam exequi contra dictam Meulum, poterit

is Sciens prius creditor Titij se opponere  
sententiæ, & executioni relaxatæ contra  
Mentium, quia, cum ipse Sciens prius cre-  
ditor Titij ex obligatione illa generali ac-  
quisiverit vim actionem contra Mentium  
debitorem dicti Titij, & penes ipsum Titij  
remanserit actio directa, non potuit Titius  
debitor transfere vim illam in Sempronium,  
sed solum potuit, cedendo illi sum-  
creditum contra Mentium, transference exer-  
citiū directæ actionis in eum, tanquam in  
simplicem procuratorem in rem propriam;  
quare, cum postea concurrunt habens vim  
actionem, & habens directam ad eundem  
effectum, præfertur habens vim, etiam si  
habens directam, seu eius exercitiū ob-  
tinuisset pro se sententiam, dummodo non sit  
facta executio, seu exactio, & habens vim  
constitutus sit item contra dictum Men-  
tium debitorem sui debitoris, vel aliquam partem  
debiti ab eo recepti, vel saltem ei denun-  
tiationem, ne soluat habenti directam actionem,  
eo quia ipse denuntians habet vim actionem  
quædam ex tali causa, faciendo ei no-  
ticiam de iure suo, & sufficit, quod talis de-  
nuntiatio fiat ei quandoque etiam post  
sententiam, quæ transferit in rem iudicatam,  
dummodo fiat ante factam executionem, ut  
consuluit idem Alex. d. cons. 15. & cons. 17.  
requiritur lib. 1. quem refert, & sequitur Fe-  
lyx. in cap. 17. cum super. col. penult. n. 17.  
ibi, unde tertius, de sent. & re iud. & quod si  
sententia, lata super actione personali, mit-  
tatur executioni in rebus, quæ victor affectat  
esse ipsius victi, & condemnati, & tertius  
allegat, & statim probare veli, se esse do-  
minum istarum rerum, tunc facilius impediatur  
executio, & ipsi victori, petenti execu-  
tionem, incumbat onus probandi, victum  
esse dominum, si tertius sit in possessione,  
alias incumbat tertio, scribit Couar. pract.  
qq. cap. 1. §. nu. 3. in fine, vers. quartus casus.  
& num. 4.

- 26 Declara hanc restrictionem, ut procedat  
in terminis, in quibus loquitur, quod ter-  
tius allegat, se habere ius in re, scilicet si al-  
legaret solum, se habere ius ad evincendam  
possessionem, & in ipsa possessione, nec al-  
legat, se possidere, quia isto casu si condem-  
natus possideat, tertius non impediret exe-  
cutionem, Ioan. Faber in l. 1. ad finem, C.  
de priuil. hie, quem refert, & sequitur  
Couar. pract. qq. cap. 1. §. nu. 4. in fine vers.  
decimo.

Nec obstat, quod Glof. 1. in d. 5. si super  
rebus, in verbo, controuersia fiat, quam  
ibi deo refert, & sequitur Bar. num. 4. & nu.  
3. vers. quæro secundo, dicat, quod ita impe-  
ditur executio, si moueat controuersia,  
de proprietate, sicut si moueatur de posses-  
sione.

Quia respondeo, quod hoc est verum,  
quando tertius dicit, se possidere, & ita lo-  
quitur Glof.

- 27 Absolutis iam quatuor casibus quare  
subextensio, posita supra num. 1. expli-  
citur quæ extensio quatuor restrictionibus  
posita supra num. 41. & subextensionibus  
tertiæ extensionis, posita supra num. 46. reli-  
quum est, ut accedamus ad limitationes  
eiusdem quatuor restrictionis, eiusdemque  
tertiæ extensionis, & subextensionis, in quibus  
egimus de appellatione tertij admi-  
tenda ad impediendam executionem.

Limita primo igitur, ut non procedat,  
quando appellatio, seu oppositio tertij præ-  
sumeretur calumniosa, quia tunc eius ap-  
pellatio, & oppositio non retardat execu-  
tionem, Comar. in l. unica, limit. 7. sub nu. 41.  
vers. facit, & limit. 12. num. 18. C. si de  
momen. posses. & esse opin. communem te-  
statur, & sequitur Couar. pract. qq. cap. 16.  
num. 2. vers. verum quæritur, & quod frequen-  
ter tertij opponant, & plerumque dolo,  
& fraude, testatur idem Couar. cap. 14. in fine;  
adde quod scripti supra cas. 3. restrict. 2.  
num. 77.

Ratio huius limitationis est, quia conce-  
denda, non sunt concedenda, si calumnia-  
se petantur iuxta ea, quæ enuntiat Dec.  
in cap. 9. licet causam, not. 6. nu. 41. & seqq.  
de pbat. & Marlin pract. citm. §. opportu-  
ne, nu. 75. & seqq. usque ad nu. 90. & adde,  
quæ de remissoria non concedenda, quando  
calumniose petitur, scripti lib. præced. cap.  
8. num. 833. nam quando calumnia est eui-  
dens habet ut loco libelli inepti, ut retuli, &  
sequeutus sum supra q. 11. sub omni, 2. ap. &  
libellus ineptus rejicitur, ut scripti supra,  
lib. 1. cap. 31. num. 3. §. 8. & 9. & adde multa,  
quæ de calumnia dixi d. q. 11. num. 19.

- 28 Declara hanc limitationem, ut præsum-  
ptio calumnie cesset, quando appellans, seu  
opponens offert, se probaturum inconueni-  
ei de suo interesse, quia tunc tollitur præ-  
sumptio calumnie, & consequenter retar-  
danda est executio, ut ex Abb. esset, & se-  
quitur Couar. in loco supra proxime citato.

Subde-

89 Subdeclara primo hanc declarationem, ut sine controversia procedat quando offertur plena probatio interesse, ut scribunt Felyn. in cap. 38. veniens. sub nu. 10. fallen. 1. de testib. & Couar. praed. qq. cap. 16. sub num. 2.

Secus quando non offertur plena probatio, sed solum semiplena, quia non sufficeret, & ratio est, quia semiplena est necessaria, etiam quod non ex rei praesumptio calumniae, nam eo ipso, quod tertius vult appellare, seu opponere, debet semiplenē, & summa-riē docere de suo interesse, ut scripsi infra nu. 106. limit. 6. et 100, quod extat aliqua praesumptio calumniae, requiritur maior probatio.

90 Subdeclara secundo, ut non sit necessaria oblatio realis cum scripturis in facie parato, & testibus ad latus, sed sufficiat oblatio verbalis, ut loquendo de probanda, incontinenti exceptione ad iustificandam appellationem, retuli, & sequar sum supra q. 11. num. 79. quare in universa hac specie probationis tam circa qualitatem ipsius probationis, quam circa tempus ipsum, iura quod debeat fieri, multum erit tribuendum arbitrio boni, ac discreti iudicis, ut admonet Couar. d. cap. 16. sub num. 2. vers. verum quorū, in fine, & quando aliquid dicatur probari incontinenti, vide infra limit. 9. num. & q. 19. rem. 1. concl. 4. num. 65. & 66. & quae scripsi lib. praeced. cap. 7. sub num. 674.

91 Limita secundo, ut non procedant, quando tertius est litem pendente intrusus in possessionem, quia tunc eius appellatio, seu oppositio non impedit executionem, Rot. d. inter. decis. 100. ex nouem. num. 12. in fine, & num. 23. iuncto num. 6. par. 1. C. resen. decis. 19. alias 21. 6. intrusus de sent. & re iud. fol. 138. & Lancel. tract. de arren. par. 2. cap. 12. ampl. 14. num. 17. tom. 5. fol. 357.

Confirmatur hac limitatio ex seqq. appellationibus.

Ratio huius limitationis est, quia, cum executio, seu executoriales comprehendant etiam litem pendente intrusus, idem est, ac si sententia, & executoriales essent lata contra intrusum, quo casu certum est, quod possessor iustus non posset impedire executionem, & quod cessat praedicta cautio, Crescen. d. decis. 19. & d. decis. 20. ubi obiq; in fine, de sent. & re iud. & Lancel. d. ampl. 14. num. 18.

Imò intrusus, litem pendente, non habetur pro possessore, Crescen. d. decis. 19. num. 30.

merito vndique deficit in eo possibilis impedirendi executionem.

92 Amplia primo eandem limitationem, ut procedat in tertio, qui clam, vel violenter possessionem obtinuit, vel aliter ad eum, per fraudem possessio devenisset, quia in his casibus non additur per ea, quae scribit Contar. in l. unica. q. 24. num. 12. & 13. C. si de momen. poss. & ideo iura re fieret executio contra eum, in quem res illa foret alienata, litem pendente, Contar. d. q. 24. num. 14. & quod sententia veniat exequenda contra eum, qui rem eruit litigiosam, eoque vitio affectam, etiam si ignoraverit vitium, scribit Couar. praed. qq. cap. 15. num. 7. vers. his vicumque.

93 Amplia secundo, ut procedat etiam si iste tertius intrusus appellaret infra legitimam tempora, quia adhuc is non impediret executionem, Crescen. decis. 19. alias 21. 6. intrusus, in fine, de sent. & re iud. esto enim, quod tertius possideret, in quem sit translata res litigiosa, possit appellare à sententia, modo appellet infra decem dies antequam sententia transiit in rem iudicam, ut scribit Couar. praed. qq. cap. 15. num. 7. vers. finem, vers. illud vero, contra quem obscure sentit Lancell. tract. de arren. par. 2. cap. 12. ampl. 14. num. 20. tom. 5. fol. 355. tamen haec appellatio non retardabit executionem.

94 Amplia tertio, ut eiusmodi appellatio, seu oppositio non solum non retardet executionem, sed neq; operetur, ut praestetur cautio, quare si executioni, nulla erit ipsi possessori praestita cautio de restituenda re in casu succumbentis, Crescen. decis. 20. alias 23. 6. cautio de sent. & re iud. quae non debet citari Lancel. d. ampl. 14. num. 21. & sub nu. 20. loquens de non recipienda cautione, quia vellet praestare ipse possessor intrusus.

Amplia quarto declarando, ut si eiusmodi possessor appellans non doceat de alio interesse, quam de eiusmodi possessione, tunc excludatur non solum ab appellatione in suspensum, sed etiam ab appellatione devolutiva, quia ex eiusmodi possessione vitiosa nullum prosum debet sentire commodum, secus si doceret de alio suo interesse, quia tunc admittitur appellatio devolutiva.

95 Sublimata declarando eandem limitationem ut procedat solum quando fuit actum actione reali, sicque quando fuit alienata res ipsa petita in iudicio; secus si fuerit actum actione personali, quia in isto casu licet

reus

reus consentire alienaverit, pendente lite] aliquis bona, seu aliquam rem in fraudem actoris, & dolo desinit possidere, quia post mortem sibi litem alienaverit, iuramentum limitatio non habet locum, & non potest fieri executio contra tertium possessorem; Rol. à Vall. conf. 5. videtur. num. 3. & seqq. vers. quibus non obstantibus. lib. 2. quare contra hunc tertium erit agendum actione revocatoria, prohibendo fraudem debitoris, qui alienavit, ut refert, & sequitur Rol. à Vall. d. conf. 5. sub num. 10.

- 96 Limita tertio declarando, ut iudex, volens adherere appellationi, debeat adherere infra decem dies, vi ex Rot. Mil. & alijs retuli, & sequutus sum supra q. 12. num. 69. ampl. 4. & volens ipse appellare debeat similiter appellare infra decem dies, vi ex Gallitrelli, & sequutus sum d. quæst. 12. sub num. 75.

Declaro vltima hanc limitationem, ut appellatio tertij admittatur, & impediat executionem, quando appellat infra legitimam temporis, id est, infra decem dies, computandos à die scientiæ, quia ante scientiam, & donec ignoret, sententiam esse litem, non currit sibi tempus ad appellandum per ea, quæ scripsi sup. a. q. 5. sub n. 36. vers. contrarium; & q. 12. num. 75. in fine. nu. 134. & 155. & ratio est vigens, quia si ei, qui est in lite, & fuit citatus domi, & ideo est situs contumax, non currit tempus ante scientiam, & propterea potest appellare, quandocunque infra decem dies à die scientiæ, ut retuli, & sequutus sum supra d. q. 12. num. 15. & 14. multo minus debet currit tertio, qui non fuit in lite, non fuit aliquo modo citatus, & consequenter nullatenus est contumax, & ideo is multo magis debet posse appellare, quandocunque infra decem à die scientiæ.

Similiter etiam tertius, donec ignoret, causam agitari, non excluditur ab appellatione, quamvis in causa inter actorem, & reum sint lites sententiæ conformes, testibus Abb. Dec. Pul. Couat. & Contar. quos retuli, & sequutus sum supra hac ead. q. limit. 1. sub num. 17. & consequenter admitti debet eius appellatio.

Secus erit, quando appellaret post lapsa legitima tempora ad appellandum, nempe post decem dies à die scientiæ, quia appellatio non posset admitti, teneatur enim appellare infra decem dies à die scientiæ, ut

late probat Couat. præf. qq. cap. 15. nu. 2. vers. anocet equidem. & sub num. 4. vers. tertio deducto. & dom Lancell. & Idem. Couat. quos citavi, & sequutus sum supra quæst. 12. num. 134. & 155. & Caph. & idem Lancell. quos citavi supra q. 5. sub num. 36. vers. contrarium scribunt, quod tertius, qualls est venditor, seu legatarius, potest appellare infra decem dies à die scientiæ, necessario sententiæ, quod post illos decem dies non potest appellare, quia sicut quod ad tempus prohibetur, post tempus ceteris permittitur, l. 8. Imperator. ff. de postul. & l. 13. Imperator. ff. de stat. hom. & scribi lo. le Ciei. tract. de primogen. lib. 1. q. 2. nu. 5. tom. 10. par. 1. fol. 34. ita in casu contrario, quod ad tempus conceditur, post tempus ceteris denegatur, hocque in facultate appellandi clare patet ex his, quæ scripsi supra quæst. 12. num. 3. sub num. 81. 93. & 100.

Secus etiam est, si tertius habuerit notitiam, quod causa agebatur, & sibi non proculd antequam sententiæ tertia sententiæ conformis, quia, ea lata, non potest amplius appellare, testibus Innoc. Abb. Dec. Couat. & alijs, quos retuli, & sequutus sum infra, num. 100. vers. extende.

- 97 Subdeclara primo hanc declarationem, dum dixi, quod tertius potest appellare à die habitiæ notitiæ, vi in dubio præsumatur ignorantia, & consequenter ipsam appellasse infra legitima tempora, & ei, qui aliter diceret, incumbere onus probandi per ea, quæ loquendo de appellatione ipsius condemnari, retuli, & sequutus sum supra q. 12. num. 24. & ideo cautela illa iurandi, quam ex Ang. Arer. Felyn. & alijs retuli infra num. 104. vers. infero. non est necessaria.

- 98 Subdeclara secundo hanc notitiam, ex quo non sufficit notitia, quod sententia fuerit, lata sed requiritur notitia qualitatibus sententiæ, vi scribunt Card. Alex. Naz. & Franch. quos citavi, & sequutus sum supra q. 12. sub num. 7. vers. imò. Ideo solet indistincte tertius admitti ad appellandum quandocunque, saltem cum iuramento, de quo scripsi infra d. num. 104. vers. infero.

Reliqua, quæ desideras in hac limitatione, habes infra in extensione seq. si limitatio, num. 100.

- 99 Limita quarto, ut non procedat quando tertius venit ad causam in tertia instantia, & fuit

de fuit in ea admiffus in ftatu, & terminis in quibus caufa erat, quia licet fentētia fentēda fit prima quoad ipfum, tamen, quia ipfe fuit admiffus in ftatu, & terminis, in quibus reperi tur, foititur naturam tertiae iam quo ad principalem, quā quo ad tertium, qui, propterea non poterit appellare, fi fuit conformis alijs duobus. Lancell. trac. de appell. par. 2. cap. 12. amplia. 14. verfi. sexto. no. 22. fol. 355. Contar. in l. vnica, limit. 23. num. 6. verfius faciem ibi, intellige. de noua. 7. C. fi de momen. pōis. Rugi. pel. trac. de appell. §. 2. cap. 1. num. 36. & polchiū. Pui. decif. 72. iacobus cordellus. sub num. 7. lib. 3. fol. 577. repugnans Felyn. vii. f. hinc repugnante in cap. cum super. de fent. & re iud. & quod uxor non pōssit appellare à tertia fententia contra emptorem fecus ipse uenerit ante conclusionem, scribit Rot. diuerf. dec. 1495. pateus. par. 3. lib. 3. fol. 381.

100. Extende hanc limitationem, ut procedat etiam si non uenerit ad causam, sed iam con seuerit, quod de causa agitur, quia, si uelie appellare post latam tertiam fententiam conformem, non audiat impetere enim sibi, qui se iudicat, suam causam agi, & non prouidet. Bai. in l. 5. à fententia. num. 8. verfi. quare, quod si pimus. ff. de appell. & relar. Innoc. in cap. 17. cum super. num. 2. verfi. sed quid si abbas. Abb. num. 26. verfi. sed dubium est, de leni. & re iud. Dec. in cap. 65. sua nobis. sub num. 15. verfi. tertio locum habet. de appell. Pui. decif. 72. in fine. lib. 3. Achil. Perfon. iust. de adipisc. pōis. sub num. 339. verfi. & quod de tertio. tom. 3. par. 2. fol. 269. Couar. pract. qq. cap. 5. num. 4. sub verfi. tertio deducitur. & clarus. num. 8. verfi. hactenus. Contar. in l. vnica, limit. 23. num. 5. ibi, his finiti num. & num. 7. in fine, ibi, intellige etiam. Cui de mōimen. pōis. & Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 1. num. 37. verfi. non admittitur; uide etiam supra limit. 21. princ. sub nu. 17. verfi. restringe.

Secus est si ignorauerit, causam agitari, quia illo casu potest appellare etiam post latas tres fententias conformes, Abb. Dec. Pui. Couar. & Coniar. quos retruli, & sequutus sum dicta limit. 21. sub num. 17. verfi. restringe.

101. Declara primò hanc extensionem, dum dicimus, quod tertius excluditur ab appellatione eo quod habuerit notitiam, quod causa agitur, ut hoc procedat siue notitiam habuerit in prima, siue in fecunda in

stanti. Ang. Aretia l. 5. a fententia. sub noua uerfi. quā quando. ff. de appell. & relar. Felyn. in d. cap. 17. cum super. num. 1. uel quous tertius. siue etiam in tertia instantia, dummodo sciuerit ante conclusionem causam in tertia, seu ybi in instantia, secus si non sciuerit ante conclusionem causam in tertia instantia, quare, si ignorauerit uel que ad conclusionem in vltima instantia, poterit appellare, quia eo tempore, quo poterat uis scire ad defensionem deducere, Ang. Aret. ubi supra, & Couar. pract. qq. cap. 15. sub num. 8. verfi. hactenus, & idem foit fin. si sciuerit ante conclusionem in causa, dummodo sciuerit solum ante vltimam fententiam, Innoc. in d. cap. cum super. sub num. 1.

102. Declara fecundo, ut modus probandi notitiam, & scientiam ipsius tertij non sit iure determinatus, neque Doctores, quomodo videtur, de hoc, quicquid recipiunt, & idem ego cenfeo, quod possit probari per scripturas, & per testes, sicut alia probabilia.

103. Declara tertio, vi uolenti excludere tertium à facultate appellandi incumbat onus probandi, quod sciuerit causam agitari, quia scientia non praesumitur per ea, quae loquendo similiter de praesumenda ignorantia fententiarum, retruli, & sequutus sum supra. q. 18. nu. 24.

104. Infero ex hac declaratione, non esse necessarium, quod tertius appellando dicat, iuro ad sancti Dei euangelium, mi naper infra decem dies seruisse, & ad mei notitiam denegasse talem fententiam praelati contra talem in hac, uel simili forma latam, quam mihi praedictum facis, saltem quale quale, & me grauat, unde appello, licet Ang. Aret. in d. l. à fententia. num. 17. ff. de appell. & relar. Felyn. in cap. 17. cum super. num. 11. de fent. & re iud. Dec. in cap. 65. sua nobis. num. 23. & 26. de appell. Achil. Perfon. trac. de adipisc. pōis. sub num. 339. verfi. & quod de tertio. tom. 3. par. 2. fol. 269. & Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 1. num. 38. verfi. ad euandam. tradantur pro cautela, ut tertius appellando iuret sub praedicta forma.

Veram quāuis tertius possit appellare, eo quod ignorauerit causam agi, tamē eius appellatio non impedit executionem, si condemnatus sit in possessione, & in hoc sunt dicenda, & repetenda illa eadem, quae dixi supra num. 78. & seqq. in 4. cal. imò hoc tertij

tertijs appellatio nullatenus imponit executionem rei iudicæ quoad principalem condemnationem, quia principalis nullatenus tertij appellatione releuat. Unde. in cap. 17. cum super. num. 1. in fine de sent. & re iud.

105 Limita quinto, ut non procedat, quando tertius appellat conditionaliter, ut puta, quatenus contra, quia appellatio conditionalis non tenet, & ideo non facit attentata; Lancel. tract. de arre. par. 2. cap. 1. 2. ampl. 14. num. 3. ver. i. septimo. fol. 355. r. & latius limit. 50. princip. nu. 192. ver. quinq. 120. fa. tom. 5. fol. 381. quæstio 1. 2. & sequitur Rogin. u. 2. de appell. 1. 2. cap. 1. num. 43. ver. non poterit tertius. & 1 ap. 4. num. 53. ver. tertius autem. & de appellatione conditionalis vide etiam supra q. 5. nu. 1. 15.

Nec obstat, si dicas, etiam appellationem conditionalem quatenus contra esse validam præsertim de stylo Rom. Curiz, ut scripsi superius supra d. q. 5. hom. 1. t. q. 2. nu. 8. & infra limit. 2. t. nu. 22. & 24.

Quia respondens, hoc posse tolerari in curia, quia, cum stylus dispense iudici, ut possit habere terminum pro se uato, & sic pars non possit scire, quam subter ibet iudex sententiam, & tamen tenetur appellare infra decem dies, debet ei necessarium permitti, quod possit appellare conditionaliter, at secus est, sublato stylo, quia tunc pars scit, vel potest scire qualitatem, & tenorem sententiar, meritis debet appellare pure, & simpliciter, & in his terminis, circumsucto stylo, procedit limitatio, sicque cõ ordabis contrarietatem, & de isto stylo Romanæ curiz, illiusque ratione vide supra q. 14. num. 8.

106 Limita sexto, ut non procedat, quando tertius appellans non exprimit aliquam causam, propter quam dicat, sua interesse, quia tunc eius appellatio non admittitur, l. 5. de sententia, & ibi Bar. in fine primi lapi, sub num. 9. ff. de appell. & relat. & quod tertius, quavis appellet a diffinitiva, debeat in appellatione exprimeere causam ad iustificandam appellationem, scribit Abb. in cap. 17. cum super. nu. 5. de sct. & re iud. & quod tertius, appellans pro suo interesse a diffinitiva, debeat exprimeere causam, & docere summariè, & aliquatenus de suo interesse, scribit Card. Alex. in cap. 61. cum speciali. §. porro. num. 8. in fine, de appell. & quod debeat non solum exprimeere causam legitimam, sed debeat etiam eam saltem semper verificare

priusquam procedatur in causa appellationis, si tribuit Ang. Arct. in d. l. de sententia. sub nu. 1. Verit. in prax. lib. 7. cap. 3. nu. 10. & Conat. in l. unica, limit. 23. num. 12. ibi, declarata tamen. & num. 13. C. si de momen. poss. & l. 1. cõmuniter scribunt omnes.

Ratio huius limitationis est, quia quod appelleret a sententia, inter alios lata, regulariter non permittitur; unde appellando debet exprimi causa, Abb. Card. Alex. & Ang. Arct. vbi supra, & Couat. pract. qq. cap. 15. initio.

Sed ego faciliorem rationem dicerem esse, quia a sententia non appellatur, nisi id, cuius interest, ut scripsi supra quæst. 5. num. 68. & 95. & ideo tertius potest appellare, propter interesse, ut dixi ead. q. 5. num. 71. & q. 12. sub num. 72. ver. ratio. ergo si appellationis permissio fundatur in interesse, necesse est, ut in primis constet de interesse per ea, quæ loquendo in simili de enormi læsione probanda antequam concedatur reductio ad arbitrium boni viri, quia semper debeat in primis probari id, quod est fundamentum, scripsi lib. prax. 1. ap. 3. nu. 466. & 478. & loquendo de probanda læsione antequam concedatur reductio ad arbitrium, scripsi eod. cap. 2. num. 467. quare is, qui fuit condemnatus in sententia, cum constet ex condemnatione de interesse potest sine alia expressione interesse appellare; secus in tertio, qui non fuit condemnatus in sententia, quia debet aliquatenus docere de interesse.

107 Amplia primo hanc limitationem, ut in tantum tenetur tertius docere de suo interesse, quod, si de eo non doctus, & nihilominus iudex admittet eius appellationem, possit puniri ipalis, qui est in causa, appellare a tali admissione, Conat. in l. unica, q. 24. num. 36. ver. sed quid si iudex. C. si de momen. poss. & Achil. Person. quem citauit, & sequutus sum supra sub num. 74. in 3. cas.

Ratio huius amplificationis est, quia iste articulus, an tertius habeat interesse, est articulus iudicialis, & ideo prius examinandus, Ang. Arct. in l. 5. de sententia. sub nu. 1. ff. de appell. & relat. Rol. à Val. conf. 5. videtur. sub nu. 3. lib. 2. & Conat. in l. unica, q. 24. nu. 36. C. si de momen. poss. Sed quando peruertitur ordo potest appellari, Cont. vbi supra, & quod etiam in iudicio possessorio, in quo est prohibita appellatio, possit ap-

xxx appellari

pellari a peruersione ordinis scripti infra  
memb. 7. num. 1. 3.

- 108 Amplia secundo, vt tertius appellans te-  
neatur non solum docere de iusta, seu legiti-  
ma causa appellandi, puta propter suum in-  
teresse, sed debeat etiam de ea docere statim  
& incontinenti, vt scribunt Ang. Aret. in d.  
l. 1. sententia. sub num. 1. ff. de appell. & relat.  
& Couar. pract. qq. cap. 16. sub num. 1. &  
quodd tertius, opponens de sua possessione,  
debeat ostendere, se velle illam incontinenti  
probare, scribit Contr. in l. vnica. q. 24. nu.  
1. t. vers. intellige. C. si de momen. poss. &  
quodd ad iustificandam appellationem à nō  
admissa exceptione debeat prius obtulisse  
incontinenti probationem exceptionis, vide  
que scripti supra q. 2. nu. 68. & 79. & quodd si  
offeratur probatio parata incontinenti ad  
iustificandam appellationem, tunc clausula  
(appellatione remota) non operetur, scripti  
q. preced. limit. 1. nu. 88.

Declarā hanc ampliātionem vt in appella-  
tione suspensua hac probatio interesse  
facienda incontinenti requiratur ad impe-  
diendum executionem, Couar. pract. qq.  
cap. 16. num. 1. in fine, & in his terminis lo-  
quuntur Gloss. in cap. 38. venten. in verbo.  
incontingenti. & Innoc. num. 1. de testib.  
Boer. decis. 79. breuiter. nu. 1. & Achil. Pers.  
quem retuli, & sequuntur sum supra sub nu.  
74. in 3. cas. & in appellatione deuolutiua  
requiratur ad hoc, vt admitatur, & deuol-  
uat, quia antequam constet aliquatē  
summariē de interesse non debet admitti  
vllatenus appellatio, quicquid dicat Couar.  
d. cap. 16. nu. 1. in fine, scribens, quodd sufficit  
quodd probetur, & iustificetur in ipsa causa  
appellationis.

- 109 Amplia tertio, vt, si tertius non docuerit  
de suo interesse, executio fiat sine præiudi-  
cio iustom tertij, Lanc. tract. de attent. par.  
2. cap. 1. 2. ampl. 1. 4. nu. 15.
- 110 Limita septimo, vt non procedat quan-  
do virtute sententiæ, latę in causa benefi-  
ciali contra possessionem in prima instantia,  
deuenitur ad sequestum possessionis, decte-  
rum in dicta sententia, quia appellatio, seu  
oppositio tertij non impedit hoc sequestus  
imō neque appellatio principalis, Lancel.  
tract. de attent. par. 2. cap. 12. ampl. 14. nu.  
12. fol. 354. & limit. 2. num. 8. vers. quarto.  
tom. 5. fol. 354.
- 111 Limita octauo, declarando, vt quamuis  
appellatio, & terminus ad appellandum à

pati procedant quoad reuocationem atten-  
tatorum, vt scripti supra q. 3. nu. 50. & 51,  
tamen hoc est verum in principali condemn-  
nato, secus est in tertio, quia licet principi-  
lis possit reuocare gesta, pendente termino  
decem dierum ad appellandum, tamen si  
principalis condemnatus, non potest reuoca-  
ti, tertius non potest petere, quia illa pen-  
dencia terminū consideratur solum respectu  
condemnati in sententia, & non respectu  
tertij, Rot. quam citat, & sequitur Lancel.  
tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. &  
innou. appell. pend. ampl. 14. num. 27. vers.  
tertio quod licet. tom. 5. fol. 355.

Declarā istam limitationem, dum dicitur  
mus, quodd principales, q. fuit in causa, potest  
petere reuocari gesta, pendente termino ad  
appellandum, vt procedat in termino dato  
à die sententiæ, non à die scientiæ, vide su-  
pra q. 1. sub nu. 38. vers. 1.

- 112 Limita nono quando sententia ita vim  
habet ad laedendum tertium, sicut habet ad  
laedendum principalem, qui fuit in litē quia  
tunc, si talis sententia potest mitti executioni  
contra principalem, potest mitti etiam  
contra tertium, casus est in fideiussore iudi-  
cij, cui sententia, lata contra principalem  
debitorem, ita præiudicat, vt possit contra  
ipsum exequi sine alio processu, vt late dis-  
putando in fideiussor e de iudicatum solutio,  
concludit Bar. in l. t. nu. 1. & 2. ff. iud.  
fol. quem referunt, & sequuntur Ang. Aret.  
in l. 5. 2. sententia. num. 2. vers. ex quo infer-  
tur. ff. de appell. & relat. Papen. in pract. in  
form. exec. sent. diffin. in gloss. sapiens. num.  
27. fol. 435. Assin. in prax. iudic. ff. 31. cap. 2.  
ampl. 12. nu. 1. fol. 174. col. 1. & num. 9. vers.  
illud. col. 4. Moder. tract. de process. execut.  
par. 2. cap. 2. num. 6. Boiss. tract. etim. tit. de  
carcer. fideiuss. commit. nu. 60. Clar. recep.  
sentent. 5. fin. lib. 5. q. 95. in princ. ibi, si  
verò præstitit, & idem tenet Tiraquel.  
in tract. seu rubi. 125 inter alios adu. &  
& c. limit. 1. vers. de id quidem. fol. 107. &  
de comuni opin. iellatur Ang. Aret. &  
Clar. vbi supra, & Cornaz. in lucen. decis.  
128. in presenti causa. num. 5. & de magis  
commun. opin. Myling. quem refert, & se-  
quitur Lancel. tract. de attent. par. 2. cap.  
20. limit. 6. princip. num. 13. & 14. tom. 5.  
fol. 414.

Vnde, si potest exequi contra principalem,  
quia transierit in iudicatum, seu quia sit  
materia executiua, fideiussor non potest ap-  
pella-



pellare, Boſſ. d. ſi. de cæcet. fideiuff. comm. num. 60. in ſine, & ſcripti ſupra q. 5. ſub nu. 32. verſ. hæc declaratio.

Quare poterit exequi contra fideiufforẽ etiam non citatum, Afſ. d. S. 31. cap. 2. ampl. 22. num. 20. fol. 174. col. 4. licet enim Clar. d. q. 93. in princip. dicat, quod vocatur fideiuffor, vt ſoluat, & contra eum, ſi non ſoluit, conceditur executio, tamẽ dico, quod poteſt ex urbanitate vocari extra iudicialiter, & ita ex urbanitate, & ſecundum bonos mores debet ſervari, & poſſet etiam ad cautelam citari iudicialiter, ſed neutrum, de tigre iuris eſt neceſſarium.

Nec obſtat, ſi dicatur, quod licet contra fideiufforem de iudicio ſolvendo non requiritur novus proceſſus, tamen requiritur ſummaria cognitio, eo quia fideiuffor poſſet habere aliquas exceptiones, quas nõ habet principalis, Bar. in d. l. 2. ſub num. 2. ff. iud. ſolu. & ideo requiritur citatio.

Quia reſpondeo, quod illæ exceptiones, quas fideiuffor habebet, poſſunt examinari in illa ſummaria cognitione, quæ fit tempore executionis, Bar. ſub d. num. 2. verſus finem.

Adde pro hac limitatione ea, quæ ſcripti ſupra num. 71.

Subſtituit hanc limitationem, vt non procedat in fideiuffore contraſtus, quia ſententia, lata contra principalem debetur ei, non poteſt exequi contra hunc fideiufforẽ, ſed requiritur novus proceſſus, Bar. in d. l. 1. ſub num. 1. ff. iud. ſolu. Ang. Ar. & Papien. ſupra citati, Matt. conf. 345. conſtantinus num. 1. Afſ. d. S. 31. cap. 2. ampl. 22. nu. 1. ſolu. 74. qui alios citat, & de cõmuni opin. reſtatut. Bar. Ang. Ar. & Moder. in locis ſupra promiſſe citatis, & ideo iſte fideiuffor poteſt appellare, quãdo non poſſet appellare debitor principalis, dõmodo appellee infra legitimã tempora appellandi, de quibus temporibus ſcripti ſupra nu. 66. limit. 3. vbi videri.

De fideiuffore de iudicio ſiſit an ſit dicendum idem, quod de fideiuffore de iudicio ſolvendo, de quo ſcripti ſupra num. præcedenti, hoc eſt, an ſententia, lata cõtra principalem, poſſit exequi contra hunc fideiufforem etiam non citatum, vide Bar. in l. 1. num. 3. verſ. quæro an in fideiufforem. ff. iud. ſolu.

Cauteant tamen officiales quando voſunt obediuntque eum, qui debet ſiſtere in iudicio.

eio, id eſt, debet reſpondere, vt prius citet fideiufforem ad reſpondendum, & vbi nõ reſponderet, tõdemnẽt prius fideiufforem, & poſtea procedat contra eum reſpondendum, quia alias, ſi prius condemnaret eum, quẽ fideiuffor teneatur reſpondere, fideiuffor eſſet liberatus, ex quõ factio iudicis diceretur factus irrepreſentabilis, Moron. tract. de treu. ſid. & pac. q. 8. num. 11. & ſeqq. verſ. at practici. tom. 11. par. 2. fol. 442.

Explicitatis hijs, quæ pertinent ad admittendam, vel non admittendam appellationem tertij, & ad retardandam, vel non retardandam executionem; reliquum eſt, vt non omittamus quoddam notabilia neceſſaria ad viſum prætis circa eandem tertij appellationem.

Nora primo igitur, quod ſicut ſententia poteſt dupliciter præiudicare reſtitiõ, videlicet, parum, & plenẽ, ſeu omnino; ita etiam, duplici modo reus debet formare libellum in cauſa appellationis; nam ſi ſententia ei inferat quale præiudicium, vt puta, quia cum fuerit lata, ipſo tertio ignorante, non poteſt ei, niſi aliquãter, præiudicare, tunc tertius debet in appellationis libello petere, & concludere, quod iudex appellationis pronunciet, & declaret, illam ſententiam ſibi præiudicium non inferre etiam, quale qualem, nõ autem debet concludere, ad reſtitutionem ſententiæ; ſed ſi ſententia inferat plenum præiudicium, vt puta, quia fuerit lata, ipſo tertio ſervatis ſervandis citato, vel quia ſit alias ſententia de ſui natura, quæ plenẽ præiudicat tertio etiam, non citato; & tunc debet in appellationis libello concludere, ſententiam fuiſſe, & eſſe iniquam, & petere eã reſcindẽ, & ſe condemnatum abſolutũ; vt ſcribit Ang. in l. 29. ff. ſuſpecta. in fine principij, nu. 4. verſ. ſed tunc reſtat. ſi de inofficiis. quem reſert & ſequitur Contrar. in l. unica, limit. 23. num. 1. 6. C. ſi de mom. poſſ. admonet, hoc eſſe perpetuo norandum, & ex eo reſert, & ſequitur Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 1. num. 42. & hoc notabile colligitur ex traditis per Innoc. in cap. 17. cum ſuper, de ſent. & re iud. dum ſcribit quomodo iudex appellationis debeat pronuntiare in cauſa appellationis, interpoſitæ à tertio; de qua re habes in not. ſeq. oam ex forma pronuntiandi colligitur qualis eſſe debeat forma petendi, vt iſto met propoſito ſcribit Abb. in d. cap. cum ſu-

per. nu. 10. in fine, qui propterea tradit soliti formam pronuntiandi, & ex forma pronuntiandi, quam tradit, colligitur aperte hac eade forma tradita. In isto notabili, & vna forma per extenlum, quando tertius est in possessione, ponit Innoc. in d. cap. cum super. sub nu. 6.

Nota secundo, quod si defensio causae principaliter spectabat ad tertium, & sic sententia ei plenum parat praedictum, tunc iudex debet absolueret tertium, & sententiam ipsam reuocare, secus est, quando sententia ei non praedicta, nisi quoad praesumptionem, & sic inferre quale quale praedictum, vixi in praecedent notabili, & tunc debet solum pronuntiare, illam sententiam ei non praedicta etiam quoad quale praedictum, Innoc. in d. cap. 17. cum super. in principio, & sub nu. 1. vers. sed dices. & laus Abb. sub nu. 8. praefertim ibi, concludere ergo. de sent. & re iud.

Nota tertio, quod sententia lata in fauorem tertij aliquando prodest, & aliquando non prodest victo, prout late declaratur ibi, in l. 5. a sententia. si de appellat. & relat. Abb. in cap. 17. cum super. nu. 9. vers. an autem sententia. de sent. & re iud. Ang. trac. de malef. in verbo praesente dicto enio. nu. 33. & ibi August. in addit. ad eum. Guid. Pap. trac. de appell. q. 120. nu. 96. tom. 5 fol. 65. & Ruin. conf. 84. queritur vtrū. sub nu. 1. & conf. 121. in dubium. in fine. nu. 9. lib. 5. & aliquid tertiū supra q. 12. nu. 77. & hic non insisto, quia satis dixi cap. process. de sententijs, vbi videbis, si Deo placuerit, quod prodest in locum.

Nota quarto, & vltimo, quod tertius, si vult pro suo iuri esse inchoare nouum iudicium, tenetur libellum offerre, litem contestari, & alia necessaria facere, vt sentit Innoc. in cap. 17. cum super. sub nu. 6. vers. & nota quod cum tertio. versus finem, ibi, sed si episcopus querens. de sent. & re iud. dices. q. si omnia causa appellationis vult causam incipere a capite in casu, in quo potest, pura si ignorauit primam causam ago, vel eam non defendit, vel alijs cōsimilibus, tunc, si translati est possessio in adorem, ordinabit, inquit, causam, sicut si nunquam actum fuisset, & aperte scribit ibidem Abb. nu. 31. vers. vltimo hic quæro. & hoc habet locum etiam in quouis casu, in quo est principali, quam tertio denegetur appellatio, quia reuebitur libellum offerre, & alia, inchoando ab initio, facere, vt loquendo in

tertio, qui vult agere postquam haeres est missus in possessionem, scribit Achil. Perfon. tract. de adipisc. possess. num. 342. vers. & si tertius. tom. 3. par. 2. fol. 269. Idem est etiam in causa appellationis, quando tertius admittitur ad appellandum, & vult prosequi appellationem, quam ipse tertius interposuit, quia debet dare libellum appellationis, & facere alia incumbens, Innoc. in d. cap. cum super. sub nu. 6. ibi, si autem appellationem a se emissam. sed in hoc vide ibidem Abbatem sub nu. 31. & 32. qui sequitur distinctionem Antonij de Butrio.

Secus est si prosequatur litem coepiam, per alium, quia tunc non est necesse offerre nouum libellum, nec facere alia, quae sunt facta ab illo, qui litem principaliter sustinet, & idem si velit prosequi appellationem per alium interpositam, Innoc. in d. cap. cum super. r. nu. 6. & Abb. nu. 31.

An ite tertius, qui prosequitur litem coepiam, seu appellationem interpositam ab alio, possit testes examinare post publicatas attestaciones, vide Innoc. in d. cap. cum super. sub nu. 6. & Abb. nu. 30.

- 115 Restringe quinto eandem sextam exemplificationem posuimus supra nu. 6. vt non procedat quando sententia, qua declaratur, heredem esse mittendum in possessionem, cū euidenter iniusta, seu iniusta, quia tunc potest appellari, vt ex Zachar. Menoch. & Achil. Pet. testis, & sequitur si infra mē. 7. nu. 79. vbi hanc restrictionem posui generaliter in tota materia possessoria, vide ibi.

- 116 Restringe sexto, quando hac sententia, fuisse lata sine causa cognitione, quia potest ab ea appellari, Menoch. trac. de adip. poss. rem. 4. q. 100. declar. 3. nu. 855.

- 117 Restringe septimo, vt non procedat, cum is possessor conueniens asserit se pariter habere scriptum in testamento solemnitateque ita patem ripulam ostendit, quia is potest appellare a sententia contra se lata, Nicell. trac. de concord. glo. concord. 6. fall. 6. sub nu. 27. vers. decimo quinto. fol. 192. Menoch. d. q. 100. declar. 4. nu. 856. & quod docens de aequali, vel potiori titulo possit appellare, scribit etiam Ruginel. trac. de appell. l. 2. cap. 3. sub nu. 649. vers. secus vero, & confirmatur hac restrictio, quia haeres potest appellare a sententia contra se lata, vt dixi supra nu. 38. & 39. testis 3. sed hic asserit se heredem, et igitur.

- 118 Restringe octauo, vt non procedat in sen-

sententia, qua quis declaratur hæres, quia ab ista declaratoria dari appellatio per ea, quæ in casu sibi, uti, disponentis possessionem defuncti contineri in heredem, scripti infra memb. 9. exempli. 16. num. 114. vbi videas.

119. Intellige istam restrictionem, ut procedat quando agitur principaliter ut declaretur hæres; secus si hæc declaratio veniat faciendæ vii medium, & necessarium antecedens ad id, de quo principaliter agitur, in eaque non requiratur plena probatio, sed sufficiat summaria, & semiplena, quia isto casu, cum eiusmodi probatio non præiudicat peritorio, non datur appellatio; remanet enim iudicium merum possessionum, & non efficiatur mixtum per ea, quæ loquendo de interdicto vnde vi, quorum honorum, & quorum legatum, deducit Contar. in l. vnicaj. sum. 1. §. 1. num. 3. vers. singe. num. 8. & 9. vers. nullus. & num. 11. 12. 16. & 18. C. si de momen. possell. nato, ut inquit, & si agens isti interdictis debeat summam probare, scilicet esse heredem, & sic dominum, tamen non dicitur possessionum mixtum, sed merum, quia, quod agitur principaliter debet attendi, non quod venit consecutivè, per ea quæ dixi infra memb. 9. num. 67. adde pro confirmatione huius intelligentiæ, quod in remedio ex l. innotu. reuli infra memb. 6. sub. num. 26.

120. Restringe non, ut non procedat, quando ex sententia lata in isto possessionis affectu datur damnum, quod non possit reparari per sententiam, in peritorio, quia tunc potest appellari. Menoch. d. q. 100. declar. 5. um. 863. vide etiam scripti infra memb. 8. num. 1. & seqq.

121. Restringe de cimo, ut non procedat, quando iudex desert appellanti, quia tunc appellatio tenet, & operatur effectum suum, ut loquendo generaliter in materia possessionis, reuli, & sequutus sum infra memb. 7. num. 87. resti. 9. & nu. 88. & seqq. vbi vide, & loquendo in confesso, & conuictis, & in notorio, reuli, & sequutus sum supra limit. 4. num. 17. vbi habes alias restrictiones.

122. Contra istam restrictionem moritur Menoch. tract. de adipisc. poss. remed. 4. q. 100. sub. num. 868. declar. 5. sed tamen non se firmat, quia esset opinio nova.

123. Restringe vnde cimo, ut non procedat, quando sententia contineret etiam pœdem-

nationem fructuum, quia tunc ratio fructuum, & interesse potest appellari. Menoch. d. q. 100. declar. 7. num. 869. fol. 34. vide etiam, quæ scripti infra memb. 9. num. 14. vers. exemplifica quarto.

Reliquas restrictiones colliges ex restrictionibus generalibus, quas in materia possessionis habes infra memb. 7. per totum. & hæc sufficiant de hac sexta specie, & exemplificatione adipiscendæ, posita supra nu. 1. & 6. n. anseamus ad alias.

123. EXEMPLIFICA VII. in primo decreto de mittendo adorem in possessionem contra contumacem, quia ab isto primo decreto non dari appellacionem scribit Dyn. in l. 1. §. si finia. 5. plures. q. 8. ff. de damn. infec. quem refert, & sequitur Bal. in l. 1. sub. no. 18. vers. sexto quæto. ff. de appell. recip. & ex eis, & alijs refert, & sequitur Contar. in l. vnicaj. limit. 16. num. 8. & 9. & q. 17. num. 1. & seq. C. si de momen. possell. Rugiel. n. 4. de appell. §. 2. cap. 3. num. 680. vers. ab hoc. fol. 122. & sentit etiam Marc. Ant. Cucch. tract. de mentien. circa possell. sub. num. 420. & seqq. vers. quid verò. 2. par. 2. fol. 300. dum prius num. 408. & seqq. agit de huius pœdem. & rei possessionis, & postea, loquendo specialiter de possessione ex l. vi. in rem. ff. de rei vend. conclusit generaliter, in quolibet possessionis esse prohibitam appellacionem.

Ratio huius exemplificationis potest red di multiplex.

Prima ratio est, quia in momentanea possessione non datur appellatio per ea, quæ retuli, & sequutus sum supra memb. 3. num. 3. sed possessio, in quam mittitur adior ex primo decreto licet sit possessio, ut ex communis opin. refert, & sequitur M. Ant. Cucch. d. tract. de mentien. circa possell. num. 413. & ex Alex. Socc. & Modest. et alijs, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 96. num. 7. tamen est possessio momentanea: Ergo non datur appellatio.

Imò possessio, in quam mittitur adior ex actione personalis, non est possessio, sed est quedam nuda detentio, ut considerat etiam M. Ant. Cucch. d. tract. de mentien. circa possell. num. 409. fol. 300. & ex pluribus reuli, & sequutus sum d. lib. 1. cap. 96. sub. num. 7. in 3. differentia. & in actione personalis debet intelligi Contar. d. q. 17. num. 5. Quæ nuda detentio causa rei servandæ est minor, quæ possessio, & ideo ratio minus datur appellatio.

Secunda ratio est, quia passus primum decretum, aut est consummatus verus, & tunc loquendo de iure non appellatur, quia est verus consummatus per ea, quae dixi supra limit. 3. num. 1. aut non est verus consummatus, nec iuratus, & similiter adhuc non appellatur, quia licet primum decretum habeat maiorem am exclusionem à processu, nisi satisfecerit, reus tamen potest purgare contumaciam, & recuperare bonum, quod si non fecerit, sibi imputetur, ut refert, & sequitur idem Coniar. d. q. 17. sub num. 6. versus finem; & quando superest remedium ordinatum coram eodem iudice, non debet concedi appellatio iuxta ea, quae scripsi supra quatuor. 5. sub no. 88.

- 124 Tertia ratio est, quia missio in possessionem ex primo decreto est interlocutoria, nec absurdi ius alicuius, quia veniens postmodum recuperat possessionem, Dyn. quem refert Bar. in d. l. 2. num. 18. vers. sexto quatuor. ff. de appell. recip. & ex Bar. in l. 15. si finia. §. sed si forte. ff. de dam. infecti. refert Coniar. d. q. 17. num. 7. vers. huius. & in eadem l. in 2. ratione decidendi, num. 41. & quod sit interlocutoria, scribit etiam Fel. in rubr. sub no. 15. vers. & si pronuntiarur. de sen. & re iud.

Confirmatur haec septima exemplificatio ex his, quae in causa damni infecti scripsi infra limit. 30. no. 1. & 4.

Quae contra illam exemplificationem possent adduci, diluit Coniar. d. q. 17. sub no. 8. vers. prout. & no. 9. to. & 11.

- 125 Limita primo eandem exemplificationem, ut non procedat de iure canonico, quia de iure canonico datur appellatio, Bar. in l. 2. num. 18. vers. sexto quatuor. ff. de appell. recip. Coniar. d. q. 17. num. 11. vers. limita modo.

- 126 Limita secundo, ut non procedat quando missio in possessionem ex primo decreto acquiritur ius querendi fructus, Bar. in d. l. 2. sub num. 18. vers. sexto quatuor. ibi, hoc tamem. ff. de appell. recip. Coniar. d. q. 17. no. 13. vers. limita tertius. & Raginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 680. vers. appellabitur.

Casus, in quibus actor, missus in possessionem ex primo decreto, facit fructus suos, sunt plures.

Primus casus est; quando est missus in possessionem ex actione reali, ut re iudi, & sequitur in supra lib. 1. cap. 96. sub num. 7. Secus est si sit missus in possessionem ex

actione personali; quia tunc non lucratur fructus, sed eos compescit cum debito, Glof. in l. 15. si finia. §. si plures. in verbo, prius, versus finem. ff. de dam. infecti. ad quam se remittit Bar. in ead. l. si finia. §. iustitiam. no. 50. vers. quatuor. utrum missus ex primo decreto. Papien. in pract. in form. respons. rei conveniendi, glof. in termino. versus finem. num. 18. vers. ultimo quantum. fol. 175. & haec est communis sententia.

Secundus casus est, quando statutum, vel consuetudo disponeret, quod missus in possessionem ex primo decreto etiam ex actione personali lucraretur fructus, Addit. ad Bar. in d. §. iustitiam. sub num. 50. in verbo, non est bona. Felyn. in cap. 10. consularionibus. num. 9. fallent. 2. de off. & pot. iud. deleg. & quod, statuto permittere, possit lucrari fructus, scribit M. Anr. Cucch. in l. vi. in rem. fca tract. de mentien. circa poss. no. 412. tom. 3. par. 2. fol. 300. & quod licet de iure actor, missus in possessionem rei servandae causa, deberet reddere fructus, medij temporis, tamen secundum consuetudines terrarum eos lucratur, testatur Gloss. in §. si verò semel. in verbo, servandae. Aurb. de exhib. reis. quam refert & sequitur Bal. in l. 1. si is qui bona. §. si antiphona. vers. in gl. not. ff. de pign. & hypoth. & ex Bal. refert & sequitur Maluer. ad pract. Papien. in form. libell. act. real. in gl. in termino. in ultima addit. fol. 179. & quod valent statutum, ut missus in possessionem lucratur fructus ad rationem decem pro centenariis, scribit Felyn. in d. cap. consularionibus. no. 10. vers. valet statutum. ubi ponit etiam limitationes ad hoc statutum.

Tertius casus est, quando iudex mandat in sententia, ut actor lucratur fructus, Pap. in pract. in form. libell. act. real. in gl. in termino. in fine, num. 18. fol. 175. & Felyn. in d. cap. 10. consularionibus. sub num. 9. vers. ob nimiam. de off. & pot. iud. deleg. ubi, adductis contrariis, testatur, & sequitur hanc esse communem opinionem, quae probari potest ex l. 7. fulcinus. §. vlt. ff. quib. ex caus. in poss. eat.

- 127 Limita tertio, ut non procedat, quando reus condemnatus veniret, & vellent audiri sine refectione expensarum, & allegaret causam, propter quam non deberet refectione expensarum, & iudex pronuntiat, ut expensum non esse audiendum, nisi refectionis expensis, quia poterit appellare, Bar. in l. 2. sub num. 19. ff. de ap-

de appell. recip. vel non, Contar. in l. vnica, q. 17. sub num. 13. vers. limita tutius. vers. suam C. si de momen. poss. & Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. sub nu. 680. vers. appellabitur. nam reminisci oportet, quod is, contra quem facta est missio in possessionem ex primo decreto, potest comparere, & rescindere expensas, vt declarauit supra lib. 1. cap. 96. num. 8.

¶ 118 Limita quarto, vt non procedat quando iudex multauit reum, vel condemnaret eum ad interessè, eo quod non permisisset, actorem mitti in possessionem ex primo decreto lato à iudice, quia tunc reus condemnatus posset appellare, Bar. in d. l. 2. nu. 20. Contar. d. q. 17. num. 74. & Ruginel. sub d. num. 680. vers. aut si pars.

¶ 119 Limita quinto, vt non procedat quando comparer tertius, & petit retentionem datam, ex primo decreto reuocari, ex quo fuit data in sui possidentis præiudicium, & iudex pronunciat, non esse reuocandam, quia tunc potest tertius appellare secundum opina- tionem ex hac, Burig. refert Bar. in l. 7. ante sententiam. num. 7. vers. quæro de tali quæ- sitione. C. quor. appell. non recip. & ex eo Contar. in l. vnica, q. 18. sub num. 1. C. si de momen. poss. & ratio est secundum Burig. quia licet inter actorem, & reum expedietur alia diffinitiva sententia, tamen inter istum tertium non expectatur.

Verum hæc in re, sicut in ceteris alijs, variè loquuti sunt Doctores: nam hac, Bur. in d. l. 7. ante sententiam. prout eum refert, & sequitur Angist. l. 2. ante sententiam. num. 3. in fin. ff. de appell. recip. vel non, tenet posse appellari ob prædictam rationem siue propuntietur, teneant non esse reuocandam, siue esse reuocandam. At Bal. vbi supra, distinguit, vt hæc opinio sit vera, si contradicor intentat propter eam, aut propter eam, & possessionem simul; secus si intentat solam possessionem, vide Contar. vbi supra, cui placet ista distinctio, quam ex eo vltimo loco refert Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. sub d. num. 680. vers. quid sit tenentia.

Ego tamen discendo ab istorū sententia, dico resolutionem huius articuli sumendam esse ex his, quæ latè de tertij appella- tione scripsi supra nu. 1. & seqq.

¶ 120 Diximus de primo decreto. Quæst. an liceat appellare à secundo decreto?

Resp. quod sic, Bar. in l. 15. si finita. §. si forte. in fine num. 7. ff. de damn. infec. & in l. 2. sub num. 18. vers. sexto quæro. si de ap- pell. recip. & alij, quos referunt, & sequun- tur Menoch. trac. de recuper. poss. rem. §. q. 6. num. 86. Contar. in l. vnica, q. 17. num. 15. vers. à secundo. C. si de momen. poss. & Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 681. vers. à secundo decreto. & est opinio com- munis.

Ratio huius communis opinionis, est, quia licet secundum decretum sit sententia, interlocutoria, ex quò fertur contra absten- tem, & site non contestata, cum diffinitiva non possit ferri, non contestata prius line, restibus istdem Doct. supra citatis, & las. quem retuli, & sequutus sum infra q. 19. rem. t. concl. 6. sub num. 24. tamen, quia hæc interlocutoria absorbet viis partis, permit- titur appellatio; non enim speratur alia diffinitiva, in qua possit reparari, Bar. Me- noch. Contar. & Ruginel. supra citati, & di- citur habere vim diffinitivæ, vt scribunt Bal. in l. 2. q. 10. sub num. 12. ff. si ex noxal. can. Lagar. Alca. in l. 14. quod iussit. nu. 18. vers. ex hoc infertur, & las. sub num. 34. libi, sed aduertit, ff. de re iud. Fely. in tubi. nu. 1. vers. limita dupliciter, versus finem, & sub num. 15. vers. & si pronuntiatur, de sent. & re iud. Maran. in suo spec. 3. par. 6. par. princip. in verbo, & demum fertur sententia, num. 42. in fine fol. 438. & Contar. in d. l. vnica, in ratione decidendi, num. 45. & ita intelligas Franch. in cap. 60. cum cessante, num. 50. vers. quatuordecimo, de appell. quod tamen retineat naturam interlocutoria, quia iudex, qui eam protulit potest eam reuocare, retuli, & sequutus sum infra quæst. 19. temed. t. concl. 6. num. 49.

¶ 121 Nota ex ista septima exemplificatione posita supra num. 23. inter possessoria ad- piscenda numerari etiam illud, quod iudi- cis officio datur contra contumacem non se defendentem, qui edicto patitur primum, vel secundum decretum, vt aduertit M. Ant. Cucch. tract. de mentem. circa poss. nu. 408. & seqq. vers. accedere potest. tom. 3. par. 2. fol. 300.

¶ 122 EXEMPLIFICATIO VIII. Io casu l. vi. in rem. ff. de rei vendic. nempe quando reus negat, se possidere, vt querit actionem res- lem contra se, & postea conuincit in de- mendicio, probante actore, quod possidet, quo casu actor mittitur in possessionem, ve-  
expli-

explicant Ruginel. infra citatus, & copiose M. Ant. Cucch. in reper. dicit l. ult. num. 31. inter tract. diuersi. de mentiente circa possessionem, tom. 3. par. 2. fol. 193. & ab hac immisione non datur appellatio, M. Ant. Cucch. d. tract. sub num. 419. vers. quid verò. & n. 420. fol. 300. maxime si priusquam reus negauerit, factit ei, dum interrogabatur, cominatum, quod priuabitur possessione, si non diuicte veritatem, Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 687. vers. vigesimus primus.

- 133 Declara restringendo hanc exemplificationem, ut licet reo non detur appellatio iuxta ea, quae dixi in exemplificatione, tamen dabitur actori, si iudex pronuntiet, eum non esse mittendum in possessionem, M. Ant. Cucch. tract. de mente circa poss. sub num. 417. vers. superest & n. 418. fol. 300. & num. 321. fol. 198. vbi mouetur hac unica ratione, quod ab alijs possessorijs praesertim recuperatorijs ad istud valeat argumentum; sed in possessorio recuperatorio quando iudex denegat restitutionem possessionis datur appellatio, ut scribit idem M. Ant. Cucch. quem citauimus infra memb. 6. nu. 76. ergo datur etiam in isto.

Hac declaratio laborat illa superfluitate, quam, loquendo de adipiscenda possessione ex remedio legis fin. C. de edic. diu. ad roll. notaui supra sub nu. 38. vers. vel.

- 134 Nota ex ista exemplificatione, remedium huius in rem esse possessorium adipiscendae, quod Maran. & alij, qui in enumerandis adipiscendae possessionis remedijs studium adhibuerunt, praeterierunt, ut aduertit M. Ant. Cucch. tract. de mentien. c. poss. nu. 403. & seqq. vers. postremo. fol. 300. & consequenter non accuratè videtur à Ios. Cumia super iust. sicil. cap. 38. remedi. 18. nu. 337. fol. 129. postquam inter remedia recuperandae possessionis.

- 135 Denum (ut finem imponam exemplis) quod in singulis speciebus possessionis adipiscendae sit prohibita appellatio, scribit Io. Bapt. Pontan. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. sub num. 40. tom. 14. fol. 305.

Transcamus ad species possessionis retinendae.

fiat ei, non datur appellatio num. 1.

IN INTERDICTO vtrubi, non datur appellatio num. 2.

IN INTERDICTO vti possidetis, non datur appellatio num. 3.

IN INTERDICTO de superficie, non datur appellatio num. 4.

IN INTERDICTO de iniure, alicuique priuato, an detur appellatio num. 5.

IN INTERDICTO de aqua quotidiana, & affluua, an detur appellatio num. 6.

IN INTERDICTO de viis, non datur appellatio num. 7.

In his interdicijs denegatur praesertim appellatio si agatur possessoria summarie num. 8.

- 1 EXEMPLIFICA I. in interdicijs, ne vis fiat ei, in quo non dari appellacionem suaderet tum ex regula, quia est species retinendae possessionis, ut scripsi supra memb. 1. num. 71. & in retinenda possessione non dari appellacionem scribunt Glos. Bac. Sa-lyc. Maran. & alij, quos retuli, & secutus sum supra memb. 3. num. 35. tum ex fallenda, quia in eo non attingitur ius proprietatis, non traditur de damno irreparabili, neque de perpetua possessione: suaderet etiam ex eo, quia si appellatio non potest impediri, ne quis mittatur in possessionem per ea, quae dixi memb. praeced. multò minus debet posse impediri, ne moueatur, quia turpius est, quàm non admittiue hospes, & minus malum est tueri vitiosum possessorium, quàm admittere, ut in alio proposito scripsi lib. praeced. cap. 7. no.

Declara, ut si reus fuerit condemnatus ad interesse, tunc detur appellatio, ut ex Bar. & Contris. retuli, & sequutus sum memb. praeced. num. 228. & latius generaliter prosequutus sum infra memb. 9. num. 25. & seqq. nā remanesci hic oportet, hoc interdicijs dari etiam pro interesse prohibitionis, idem ad iuratum, quantū interest actionis, non potuisse possidere; Menoch. de retinen. poss. rem. l. q. 13. nu. 81. & 82.

- 2 EXEMPLIFICA II. in interdicijs vtrubi, in quo non dari appellacionem suaderet tum ex allegatis in praecedenti exemplificatione, tum propinquas ex eo, quod hoc interdicijs non differt ab interdicijs, vti possidetis, nisi in eo, quod hoc statat pro rebus mobilibus, ut dixi supra memb. 1. num. 72. & illud pro rebus immobilibus, ut notandi hanc eandem differentiam scripsi d. memb.

1. nu.

SEXTAE LIMIT. MEMB. V.

SVMMARIA, IV.

A SENTENTIA, lata in interdicijs, ne vis

1. num. 73. sed in interdicto, ut possideris, non datur appellatio, testibus his, quos citasti, & sequutus sum num. seq. eign acque dabitur in isto.

3. **EXEMPLIFICA III.** in interdicto, ut possideris, in quo non datur appellatio, nisi devolutum, quæ non suspendat executionem, refert, & sequitur Menoch. tract. de retin. poss. rem. 3. q. 1. o. num. 243. fol. 110. & quod in isto interdico non datur appellatio, sensu aperit, argumentando ab isto interdico ad interdico unde vi. Constat. in L. unica, in ampliat. sub nu. 1. o. C. si de moment. poss.

4. **EXEMPLIFICA IV.** in interdico, de superfluo, quia est interdico retinende, ut scripti supra memb. 1. num. 74. & in retinenda possessione denegari appellacionem scripti supra memb. 3. nu. 35.

5. **EXEMPLIFICA V.** in interdico de iniuste actaque privato, quia est interdico retinende, ut scripti supra memb. 1. nu. 75. & ideo denegatur appellatio per ea, quæ dixi supra memb. 3. nu. 35.

Contraria sententia; quod enim datur appellatio, probatur, quia in eo debet doceri de iure, ut refert, & sequitur Menoch. tract. de retin. poss. rem. 6. q. 1. in 1. requirito, num. 120. Ergo, cum habeat admixtam causam proprietatis, admittitur appellatio per ea, quæ dixi infra num. seq. vers. committam.

Huic contrarie sententiæ urgente obstat eadem oppositio, quam habes d. num. seq. vers. hæc opinio.

6. **EXEMPLIFICA VI.** in interdico de aqua quotidiana, & ciliis, quia est species possessionis retinende, ut scripti supra memb. 1. nu. 76.

Contrariam opinionem; quod enim in isto interdico datur appellatio, refert, & sequitur Menoch. tract. de retin. poss. rem. 6. q. 38. num. 164. & 165. & ratio est, quia licet in eo agatur de possessione retinenda, tamen in primis requiritur, quod actor habeat ius ductu aquæ, & sic habet annexam proprietatem, quia debet constare de titulo. Menoch. d. remed. 6. nu. 12.

Hæc opinio Menochij non est rata, quia etiam in interdico unde vi in interdico quo rui bonori, & quous legatos debet agere docere se esse heredem, & sic dominum, & tamen non datur appellatio, quia debet per modum necessitatis, & necessarii. sed ille docet

se summam se esse heredem, vide memb. præced. nu. 119.

7. **EXEMPLIFICA VII.** in interdico, de iniuriam est retinende possessionis, & in eo agitur solum de quasi possessione ducendi aquam, & non requiritur, ut doceatur de iure, Menoch. tract. de retin. poss. rem. 7. num. 1. & seqq. & nu. 10. & ideo non datur appellatio.

8. Extende hæc omnia exempla, in quibus dixi non dari appellacionem, ut maxime si vera quando procederetur per viam, possessorij summarij, eo quod patet, armis susceptis, vel aliter rixantibus, & tentionem detinenda possessione prepararent, quia isto casu omnis prior appellatio prohibetur, ut ex Menoch. Achil. Perf. Par. de Poi. & alijs reuelli, & sequutus sum supra memb. 2. num. 1. ubi late egi de hac extensione.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. VI.

### SVMMARIUM.

**A SENTENTIA lata in interdico recuperanda possessoris non datur appellatio, nu. 1. ubi quod hæc est conclusio.**

¶ **Exemplificatur I.** hæc conclusio in sententia lata in interdico, unde vi, num. 2. — **Extenditur hæc exemplificatio multipliciter, num. 4. & seqq. usque ad num. 13.**

**Exemplificatur II.** in sententia lata super remedio l. meminerint. C. unde vi, nu. 14.

**Exemplificatur III.** in sententia lata super remedio l. si me & titum. ff. si cer. pos. num. 15. — **Extenditur, num. 16.** — **Declaratur emptio, num. 17.**

**Exemplificatur IV.** in sententia super interdico, sine causa, num. 18. — **Et in quibus differat conditio, sine causa, conditio triscaria, & conditio indebiti, num. 19.**

**Exemplificatur V.** in sententia super remedio l. si de conditio tris. num. 20.

**Exemplificatur VI.** in sententia lata in conditio indebiti, num. 22. — **Extenditur, num. 23. & 24.**

**Exemplificatur VII.** in sententia lata in remedio l. unde vi, num. 25. & 26. — **Interpretatur, num. 30.** — **Et in quo differat l. unde vi, l. si. C. de. num. 27. & seqq.**

**Exemplificatur VIII.** in sententia lata super remedio cap. super de testib. sp. num. 31. & 32.

**Exemplificatur IX.** in sententia super remedio l. si co-

fi edom. C. de agr. & cens. lib. 11. num. 32. —  
Extenditur, nu. 33. & 34.

**Exemplificatur X. in sententia lata super reme-  
dio, si quis condictionis.** C. loc. num. 37. —  
Extenditur, & ponitur illationes, nu. 38. &  
segg. — Limitatur, num. 41.

**Exemplificatur XI. in sententia lata super re-  
medio l. fin. C. de acquir. poss. num. 42. & segg.**  
in quibus extenditur usque ad num. 48.

**Exemplificatur XII. in sententia, qua finita v-  
sfructus seu precario fertur contra vltim vfructu-  
arium, & item, qui possidebat nomine  
precario, ut vltim dominus, ne possideat, nu. 49.**

**Exemplificatur XIII. in sententia lata ad futo-  
rem totius, depositarii, similisque de iuratis  
spoliatis, num. 50. — Declaratur, & extendi-  
tur, num. 51. & 52.**

**Exemplificatur XIV. in sententia lata super ac-  
tione in factum, num. 53.**

**¶ Restringitur I. eadem conclusio posita num. 1.  
ut non procedat, quando esset actum ad decla-  
randum spoliatorum inchoisse in pomas, & c.  
num. 54. — Inferitur difficultas, & resolutio,  
an à sententia lata super remedium, si quis in  
tantum datur appellatio, nu. 55. & segg. usque  
ad num. 62. in quibus ponuntur plures modi  
intendendi hoc remedium, dantur etiam decla-  
rationes, & ampliationes.**

**Restringitur II. quando sententia contineret de  
petitorio, num. 63.**

**Restringitur III. in sententia, qua declaratur  
prima nulla, nu. 64. — Ampliatur, & decla-  
ratur remissive, ibidem, & num. 65. & segg.  
usque ad num. 70.**

**Restringitur IV. ut non procedat in sententia la-  
ta super remedio, capite integranda, 3. q. 1. nu.  
71. — Extenditur etiam si ageretur in terris  
Imperii, nu. 72. — Contrarium ibidem, vers.  
contrarium, & num. 73.**

**Restringitur V. in sententia super folio attenta-  
to, quia datur appellatio, nu. 75.**

**Restringitur VI. in sententia lata contra ad-  
versum spoliatum, quia in parte appellare, nu. 76.  
— Et quid, attenta constitutione agudana,  
num. 77.**

**A SENTENTIA, lata in interdictione recu-  
perandæ possessionis, non dari appella-  
tione scribitur Glof. Bar. Salvo. Masia.  
& alij, quos reuli, & sequutus sum supra,  
memb. 3. num. 35. & hec est conclusio com-  
munis, & denegari appellationem regulari-  
ter in singulis speciebus recuperandæ pos-  
sessionis; seu in singulis eius remedijs scri-**

bit Contrar. in l. vnica, in ampl. sub num. 34.  
C. si de momen. poss.

**EXEMPLIFICA I.** hanc communem  
conclusionem in sententia, lata in interd-  
icto, unde vi aduersus eum, qui vim intulit,  
quia ipse condemnatus ad restituendam,  
possessionem non potest appellare, Glof. 1.  
& Salvo, qui eam sequitur in l. 8. momen-  
taria, num. 4. vers. tertia vltimas est. C. unde  
vi, dū, notando differentia inter l. 7. si quis  
in tantam. C. eod. & interdictionis unde vi, scri-  
bunt à sententia lata super constitutione dicta l.  
si quis in tantam. posse appellari, secus au-  
tem à sententia, lata super interdictione, unde  
vi, quia ab ea non potest appellari, hancque  
opinionem videtur in effectū secutus Dec.  
conl. 28. sub num. 4. col. 4. ibi, secundo non  
obstat, dum eo loci respondet Federico de  
Senis infra citato, dicens, cum loqui de iure  
canonico, & contra communem, dum scri-  
bit, posse appellari in possessorio recuperan-  
dæ, hancque eandem opin. tenet. Contrar. in  
l. vnica, in ampl. nu. 8. vers. continetur, nu.  
segg. & nu. 32. & lin. 2. §. 1. nu. 3. & segg. &  
nu. 8. C. si de mon. poss. & videtur tenere  
Ruginel. tract. de appell. l. 2. cap. 3. nu. 673.

**3. Contrariam opinionem, quod enim con-  
demnatus ad restituendam possessionem in  
interdicto, unde vi, possit appellare, tenet  
Ped. de Sen. conl. 76. domino auditori. Ni-  
cel. tract. de concord. glof. concord. 6. fol. 6.  
sub num. 33. vers. de iur. monono. fol. 192. &  
aria secundum eos est, quia ex sententia,  
lata in eiusmodi possessorio, inferitur ei præ-  
iudicium super proprietate: nam in petito-  
rio poterit ei obijci, quod cecidit à iure suo  
propter violentiam, quæ probatur ex sen-  
tentiā lata in possessorio.**

Retenta exemplificatione.

**4. Extendit primo declinando eam, ut inter-  
dictum, unde vi, competat non solum contra  
ipsum vi spoliatum, sed etiam contra inno-  
dantem, & ratum habentem, Abb. in cap.  
18. sep. num. 8. de rehit. spol. Phil. Franch.  
tract. de disput. petit. in primo dubio sub  
num. 36. vers. decima tertium. fol. 329.  
Consil. Rog. de remed. poss. num. 2. fol.  
245. vtrique tom. 3. par. 2. Inf. Camis su-  
per rhib. licit. cap. 38. sub num. 208. ibi, &  
hoc interdictionem. fol. 206. & Contrar. in l.  
vnica, in ampliat. num. 26. vers. ex parte ver-  
d. C. si de momen. poss. ergo neque hi,  
aduersus quos competi, poterit appellare.**

Hæc extensio licet in puncto iuris posse  
suffi-



sustineri, si sententia simpliciter dicat, spoliatum esse reintegrandum ad suam possessionem, tamen ad usum praxis non subsistit, cum is in executione sententiae veniat condemnatus ad restitutionem, vt dixi n. seq. & ab estimatione datur appellatio, vt dixi eod. num. seq. vers. contra.

- 5 **Extende secundum, vt hoc interdictum.** vnde vi, in tantum competit contra spoliatorem, vt competat etiam si non possideat, neque dolo deficiat possidere, quia à principio fuit in culpa, spoliando, & ideo spoliatus poterit ab eo consequi saltem estimationem, Abb. d. cap. 18. sup. n. 1. o. rbi, nec obli. & latius sub nu. 21. de testif. fol.

Ratio, quare non potest appellare, est, quia estimatio succedit loco rei: Ergo, si cur restituendo rem non appellat, ita neque appellabit soluendo estimationem: quia quod spoliator non sit in possessione rei non procedit ex facto spoliati.

- 6 **Contra hanc extensionem, eiusque rationem facit, quia estimatio, quæ succedit loco rei, habet in effectu naturam interesse, quod etiam succedit loco possessionis, seu rei pro illo tempore, quo actor non possedit, & tamen à sententia lata super interesse, datur appellatio, etiam suspensiva, vt resoli. & sequitur sum infra memb. 9. nu. 24. quia in estimatione, sicut in interesse, requiritur semper quadam liquidatio, à qua semel semper licet appellare, vt loquendo de condemnato vigore obligationis in forma camere, retuli, & sequitur sum infra l. m. 9.**

- 7 **Retenta hac contraria opinione.**

Amplia etiam in casu, de quo loquutus sum sum infra sub nu. 62. extendi. 2. vbi habes, quod quamvis spoliatus recuperaverit possessionem à singulari successore, tamen poterit adhuc agere contra spoliatorem.

- 8 **Extende tertio eandem primam exemplificationem, vt procedat etiam in interdicto, vnde vi, quod est vitale, & competit spoliato à filiofam. vel mercenario contra patrem, vel dominum, etiam ignorantes, Ios. Cuncta super ritib. ficil. cap. 38. sub nu. 208. ibi, vitale verò. fol. 206. Ergo nec patet, nec dominus poterunt appellare.**

- 9 **Vitale interdictum, vnde vi, competit etiam ei, qui non violentus est expulsus, sed fuit suspicatus, posse expelli, quo casu perdit possessionem civilem, vt refert, & sequitur Ios. Cnm. d. cap. 38. sub nu. 208. ibi, vitale, etiam. fol. an. 7. igitur.**

10 **Extende quarto eam, vt procedat etiam in interdicto, quod vt aut clam, quod competit aduersus eum, qui vi, aut clam opus aliquod fecit, seu destruxit, vt opus factum, seu destrudum restituatur, nam est remedium merè possessorium, competens ratione solius possessionis, vt declarat Bero. q. 3. cum princeps. & q. 4. agitata. quem refert, & sequitur Rng. tract. de appel. 3. 2. cap. 3. nu. 696. vbi in fine scribit, non dari appellacionem.**

- 11 **Aduerte, quod & si hoc interdictum habeat effectum recuperandi pristinam possessionem secundum ea, quæ scribit Bero. d. q. 4. sub nu. 2. tamen differt ab interdicto recuperanda, quia in interdicto, quod vi aut clam, sufficit actum probare possessionem, quamvis reus doceret de suo bono iure, secus est in spolio, &c. secundum ea, quæ scribit Bero. d. q. 3. nu. 4. & 5.**

- 12 **Extende quinto, vt hoc interdictum competit etiam ei, qui nunciavit nouum opus, quia & si iste videatur facto proprio cecidisse à possessione eum possessio amittatur etiam per nuntiationem noui operis, & ei, qui facto proprio amisit possessionem, non datur remedium ad recuperandam possessionem; nihilominus, hoc non obstant, datur ei interdictum vnde vi ad recuperandam possessionem, quia is, qui facit nouum opus, dat causam, vt ei nuntietur nouum opus, & sic ipse impellitur ad nunciandum, & consequenter possessio, quæ in ipsum transfertur per nuntiationem, est violenta, & ideo nuntianti competit interdictum vnde vi ad recuperandam possessionem, vt refert & sequitur Constan. Roger. tract. de remed. posses. sub nu. 9. rnm. 3. par. 2. fol. 45.**

Cautela tamen pro eo, cui denuntiatur nouum opus, est, vt det satisfactionem de demoliendo opere, quia per hanc satisfactionem non est amplius violentus possessor, Const. Rog. vbi supra.

Hoc interdictum vnde vi in quibus differt à remedio can. reintegranda, vt de supra memb. 1. nu. 79.

- 13 **Vt hoc interdictum competit, quot, & quæ requirantur, vide post alios Ios. Cuncta super ritib. ficil. cap. 38. sub nu. 208. & nu. 215. vers. secundo requiritur. vsque ad nu. 264. fol. 207. & seqq.**

- 14 **EXEMPLIFICA** In remedio l. 6. meminert. C. vnde vi, quod datur aduersus eum, qui auctoritate nulli, & inualidi decreti, scripti, vel sententiae inuasus est possessionem.

non alienam, possessore non citato, nam ca-  
 ois à iure suo, & tenetur restituere possessionem,  
 Franch. in tract. de disput. petiti. dubio pri-  
 mo, sub num. 42. vers. vigesimum tertium.  
 fol. 329. Coassan. Rogei. de remedi. possi-  
 sub num. 2. ibi, sed quia. fol. 245. vtrique  
 tom. 3. par. 2. Maijan. in suo spec. par. 4.  
 dist. 7. num. 48. vers. decimum remedium.  
 fol. 136. Menoch. tract. de recuper. posses-  
 tem. 8. num. 1. & seqq. & Ruginel. infra ci-  
 tatus, & quod tertius possessor, qui fuerit è  
 possessione electus, iuris ordine non servato,  
 & ipso non citato, possit agere de spolio, re-  
 ferri, & sequitur Conr. in Lvrica, q. 24. nu-  
 32. C. si de mom. poss. & quod remedium,  
 recuperandæ possessionis cõpiciat etiam ei,  
 qui fuit spoliatus à iudice, nulliter proce-  
 derent, scribunt Addition. ad AFB. decif. 302.  
 aliud dubium. sub num. 1. & Ios. Cumia su-  
 per ritib. sicil. cap. 38. num. 80. vers. tertium  
 remedium. & seqq. & num. 290. fol. 214. &  
 quod remedium iuris canonici in cap. con-  
 quiescente. de restit. spol. de iur. his, qui sunt  
 spoliati à iudice, ordine præsertim, refert &  
 sequitur Conr. in Lvrica, limit. 4. sub nu-  
 28. C. si de mon. poss. & dixi infra nu. 68.  
 vers. restringe primo. ideoque, si spoliatus  
 agat ad possessionem inter, nõ dabitur appel-  
 latio, secus si agat etiam ad restitutionem,  
 quia dabitur appellatio ratione mixturæ,  
 Ruginel. d. s. 2. cap. 3. num. 713. vers. idem  
 iuris, fol. 226. & de materia huius legis  
 mentionem etiam feci supra lib. 1. cap. 35. sub  
 num. 17. & sub nu. 23. & ad eius materiam  
 vide, quæ scripsi infra nu. 65. & sub nu. 69.

15 EXEMPLIFICA III. in remedio l. 32. si  
 me & titiũ. ff. si cer. pet. cuius l. cõditione is,  
 q. erat bonæ fidei possessor, & à possessione ce-  
 cidit sine iusta causa, potest agere cõtra pos-  
 sessorẽ titiũ lucratiuo, Bar. in l. 14. si coloni.  
 sub nu. 1. C. de agric. & censu lib. 11. Maran.  
 suo spec. par. 4. dist. 7. nu. 44. vers. septimũ re-  
 medium. fol. 136. sed fufius de natura huius  
 cõditionis vide Bar. in d. l. si me & titiũ. ff. si  
 cer. pet. per totam Franch. tract. de disput.  
 petiti. dub. 1. num. 6. & sub num. 13. vers.  
 pro parte. tom. 3. par. 2. fol. 327. Menoch.  
 tract. de recuper. poss. tem. 4. & Ios. Cum.  
 super ritib. sicil. cap. 38. num. 326. remed. 9.  
 fol. 218.

16 Extende exemplificationem huius l. si  
 me & titiũ, vt habet locum etiam  
 aduersus eum, qui possideret vigore  
 sententiæ pñodice iniustæ; quare si tu pñ-

tinuisti sententiam notoriè iniustam contra  
 me, quæ transiit in rem iudicatam, & eius  
 executione consequutus es aliquod meum  
 prædium: ego possum contra te agere  
 ex remedio dictæ l. si me & titiũ, ad re-  
 cuperandam possessionem, Conr. in l. vni-  
 ca, limit. 9. num. 62. & 63. in fine C. si de  
 mom. poss. quia quomodo fauore dirimen-  
 rum litium cesset hoc remedium quando  
 quis possidet auctoritate sententiæ, Alex. in  
 d. l. si me & titiũ. sub num. 3. vers. in gl.  
 io ver. perueni, tamen hoc non est verum  
 quando sententia est notoriè iniusta, quia  
 sic sententia non transiit in rem iudicatam,  
 Conr. d. num. 63.

17. Declara istam extensionem, vt scilicet iu-  
 dex potest multis modis spoliari, ita etiam  
 multa prodita sunt remedia ad recuperandã  
 possessionem. Aut enim iudex processit, reo  
 non citato, & tunc datur remedium ex l. 6.  
 meminerint. C. vnde vlt. dñi supra nu. 14.  
 Aut processit, reo citato, sed tamen inordi-  
 nate, & tunc datur remedium ex cap. con-  
 quiescente, vt dixi supra sub num. 14. Aut fuit  
 spoliatus iuris ordine seruato, sed tamen per  
 sententiam notoriè iniustam, & tunc datur  
 remedium dictæ l. si me & titiũ.
18. EXEMPLIFICA IV. in cõditione si-  
 ne causa, quæ vestit remedium possessionis  
 recuperandæ possessionis scribitur Philipp.  
 Franch. in tract. de disput. petitiis, dubio  
 primo, num. 35. vers. octauum remedium.  
 tom. 3. par. 2. fol. 328. Alex. cons. 1. Clu. isti  
 nomine, num. 24. vers. circa tertium. lib. 4.  
 quare, si res mea ad te peruenit, nec est cau-  
 sa, quare apud te debeat remanere, eam cer-  
 ti cõditione, vel sine causa condicam,  
 Bar. in l. 32. si me & titiũ. num. 1. ff. si  
 cer. pet. hacque cõditione agi ad recupe-  
 randam possessionem, indebit in aliquem  
 translati, scribit Alex. vbi supra, quodens de  
 re alienata ex contradi. nullo, seu iniuri;  
 quo casu consuluit, posse agi triplici adio-  
 ne, videlicet cõditionis sine causa, vel tri-  
 ticuæ, vel cõditione indebiti ad possessio-  
 nem recuperandam.

19. Differunt hæ cõditiones, videlicet con-  
 dictio sine causa, de qua in ista exemplifica-  
 tione; cõdictio iniuriarum; & cõdictio inde-  
 biti, de quibus in seqq. exemplis differunt,  
 inquam, ab alijs remedijs possessionis in-  
 multis.

Prima differentia est, quod hæ cõditiones  
 dantur etiam ei, qui facto proprio cecidit

die à possessione, dantur enim ei, qui contra-  
ctu nullo, seu iniuri alienauit, Alex. vbi  
supra, & loquendo de condicione indebiti,  
idem Alex. vbi supra, & Conrar. in l. vnica,  
in ampl. num. 37. 38. & 41. Cui de momen.  
possi. & Ruginell. trac. de appell. §. 2. cap. 3.  
num. 672. in 1. e. casu, & de tritricaria idem  
Alex. vbi supra. Et tamen alia remedia ad  
recuperandam possessionem non dantur ei,  
qui facto proprio cecidit à possessione,  
Sore. Alex. Caputaq. & alij, quos retuli, &  
sequutus sum lib. præced. cap. 9. num. 180.

Secunda differentia est, quod, cum actor,  
agens ad recuperandam possessionem ex  
contractu nullo, non se fundit super domi-  
nio, vel possessione, obtinebit absque alia  
probatione domini, vel possessionis, Con-  
tar. d. l. vnica, in ampl. cum. 39. Et tamen in  
alijs regulariter debet probari possessio.

Tertia differentia est, quod reus non po-  
test referre quæstionem domini, non solum  
ea communi ratione, quod exceptio domi-  
nij rejicitur in casibus possessorij, vt retuli  
& sequutus sum lib. præced. cap. 7. nu. . .  
sed etiam ea peculiari ratione, quod in casu  
huius exemplificationis reus habet causam  
ab actore, Conrar. vbi supra.

Ex hac tertia differentia inferitur neces-  
sario sequens quarta.

Quarta differentia est, quod conditio  
indebiti, actionis tritricaria, incerti, & etiam  
l. si me & iur. ff. si cert. peti. nunquam habent  
locum, nisi quando aliquod negotium esset  
gestum inter actorem, & reum, Philip. Fræc.  
trac. de disp. peti. dub. 1. sub nu. 35. vers.  
nonum remedium, tom. 3. par. 2. fol. 328. &  
Conrar. in l. vnica, in ampliat. nu. 40. Cui de  
momen. possi. idemque in actione sine causa  
scriptis idem Franch. vbi supra.

- 20 **EXEMPLIFICATIO V.** quando agitur ex  
l. si fidei condic. tritric. cuius remedium est  
ad recuperandam possessionem, quod datur  
ei, qui vi deiectus est à possessione, seu ei,  
qui res aliena, quam bona fide possidebat,  
est furto subtrahita; sed tamen non est do-  
minus illius rei, neque in ea vllum ius ha-  
bet, sed solus est, vi dixi, bonæ fidei posses-  
sor, ideoque quia non est dominus, non ha-  
bet conditionem furtiuam ad eam rem, sed  
aget conditione tritricaria, vi possessio il-  
lius rei sibi restituatur, vt latius explicant  
Franch. trac. de disp. peti. dub. 1. num. 7.  
& 15. vers. secundum remedium. fol. 327.  
Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. num. 39.

vers. secundum principale. fol. 135. Menoch.  
trac. de recuper. poss. rem. 3. num. 1. & seq.  
Ios. Cumia super ritib. sicil. cap. 38. nu. 335.  
& 336. rem. 17. fol. 218. & Conrar. in l. vnica,  
in ampliat. num. 66. verba eadem: C. ff.  
de momeo. possi. & de iur. iudicium momen-  
taneæ possessionis, Conrar. vbi supra, & de  
iur. possessorium rer. operanda, quod datur  
etiam ei, cuius possessionem interuenit  
is, quicquid nomine possidebat, alienando  
rem in alium, & ideo si in isto remedio sim-  
plirem possessionem deducam, non datur  
appellatio; secus si prætendam me quoque  
dominum illius rei, & iudex pronunciet et-  
iam super dominio, quia daretur appellatio,  
Conrar. in d. l. vnica, in ampliat. sub no. 68.  
verba eadem: & Ruginell. trac. de appell. §.  
2. cap. 3. num. 659. in 7. casu.

- 21 Nota obiter, quod conditio tritricaria est  
generalis, competens ad omnia, præterquam  
ad pecuniam, & inter cetera competit ad  
possessionem, Conrar. conf. 56. licet in hac  
sub nu. 3. & clarius nu. 17. vers. & per hæc.  
lib. 2. & Menoch. d. rem. 3. num. 2.

- 22 **EXEMPLIFICATIO VI.** in condicione  
indebiti, puta, quando ego solissem tibi in-  
debitè alienos nummos, quia possum illos  
à te condicere condicione indebiti ex l.  
25. indebiti. §. sed et si nummi. ff. de condic.  
indeb. & explicanti Franch. trac. de dispo-  
peti. dub. 1. sub num. 35. vers. nonum, tom.  
3. par. 2. fol. 328. Maran. in suo spec. par. 4.  
dist. 7. nu. 41. vers. quærum remedium. fol.  
335. Menoch. trac. de recuper. poss. rem. 2.  
num. & seq. Ios. Cum. in ritib. sicil. cap. 38.  
nu. 324. rem. 7. fol. 328. Conrar. in l. vnica,  
in ampliat. num. 37. vers. intelligis tamen,  
C. si de momeo. possi. & Ruginell. trac. de ap-  
pell. §. 2. cap. 3. cum. 672. in 1. casu; dicitur  
enim possessorium momentaneum secundum  
ea, quæ scribit Conrar. in ampliat. vbi  
supra num. 34. nam ideo condicere potest  
possessionem, & non proprietatem, quia pro-  
prietatem, quam non habebat, non potest  
transferre, Maran. vbi supra, & in casu huius  
exemplificationis non dari appellatio-  
nem scribit Ruginell. cap. 3. nu. 672. in fine.

Verum si indebiti soluissem numos meos,  
cuique vellem repetere per conditionem  
indebiti, iudicium esset petitorium, Conrar.  
eod. nu. 37.

- 23 **Extende hanc exemplificationem, seu  
hoc remedium, vt habeat locum quoties  
possessio tranquilla est ex contractu nullo, seu**

ILLI inu-

inutili, ut puta si minor, vel ecclesia aliena-  
ret sine solemnitate iudicis, quia possens pos-  
sessionem recuperare condictione indebita  
Alex. conf. 1. Christi nomine. num. 14. verbi  
circa tertiam lib. 4. M. an. sub d. num. 41.  
Inf. Cumia super rit. fiscal. cap. 38. num. 324.  
rem. 7. Contar. d. l. vnic. in ampl. sub num.  
37. & 38. & Ruginel. tract. de appell. §. 2.  
cap. 3. nu. 672. in 11. cal. fol. 122.

24. Et cautela est, ut petatur declarari con-  
tractum nullum, & contrahentem, qui alien-  
auit, non teneri ad illius observantiam; &  
possessionem restitui, ut ex Plos. referunt, &  
sequitur Contar. d. num. 380. & Ruginel.  
d. num. 672.

Neque in casu huius exemplificationis, si quis  
extensionis potest competere remedium, cum  
reini grando neque in eadem videatur, quia illa  
non competunt ei, qui factus proprio cecidit:  
de possessione, Soc. Alex. Caput. Menoch.  
& alij, quos retuli, & sequutus sum lib. pre-  
ced. cap. 9. nu. 1280. & seqq. & in specie vi-  
de Contar. d. l. vnic. in ampliat. sub num.  
40. verbi sed interim de nu. 41.

25. EXEMPLIFICATIO VII. In remedium §. 5. a  
initio. C. vendit, quod datur domino rei  
adherenti, qui ignoranter, & sine causa  
laesit, seu iusta causa ductus, credens, se  
esse domum, & ideo sine iusto possessionem, va-  
cans, illius rei occupavit. ut in eadem l.  
notat, Bar. & ceteri, Franch. tract. de dispo-  
s. p. 1. §. 1. num. 41. verbi, vigesimum reme-  
dium, fol. 329. Conf. Rogier, de reme-  
d. num. 3. in fine, & num. 4. fol. 345. uterque  
xor. 3. par. 3. Matan. in sub. spec. par. 3. dist.  
3. an. 1. §. 1. verbi duodecimum remedium  
fol. 36. Menoch. tract. de recuper. poss. rem.  
7. num. 1. & seqq. de num. 13. Inf. Cumia su-  
per rit. fiscal. cap. 38. num. 328. rem. 12. fol.  
218. Contar. in l. vnic. in ampl. num. 25.  
& 26. Cui de momento possit, & Ruginel. tract.  
de appell. §. 2. cap. 3. num. 672. in 13. casu,  
& est in iudicio momentaneus possessor  
ius, & de iure possessionis, refert, &  
sequitur Contar. d. num. 25. seu recuperat  
de possessione, sub iuramento, & de Menoch.  
d. l. rem. 7. qui ponit inter remedia re-  
cuperanda possessionem adhiberi §. 1. num. 1.  
Verum Front. tract. de spol. lib. 1. cap. 1.  
11. num. 492. & 708. 590. 1. §. 1. a 7. ubi tenet  
remedium huius legis esse anagogum, eo  
quod non sit proprie ad possessionem, neque  
retinendam, neque recuperandam, sed sit que-  
dam quanta species quidam recuperandi, & li-

cet enim ipse loquatur in remedio legis fin.  
C. cod. tamen inter hanc legem, & l. inua-  
sor, non constituit aliam differentiam, quia  
eiusque scripti infra nu. 27. quae huius sen-  
tentiae nullatenus obstat.

26. Circa istam exemplificationem dubita-  
tur de pluribus.

Primo, & hoc attinet ad nostrum institutum,  
an a sententia lata super remedio dicatur  
l. inuasor, de iur. appellatio.

Videatur respondendum negative, quod  
non datur, & hanc opin. tenet Contar. in d.  
l. vnic. in ampl. sub num. 128. in fine, &  
129. & Ruginel. d. cap. 3. num. 674. in 13.  
casu, & mouetur Contar. ea ratione, quod  
possessorum non efficitur mixtum ex eo,  
quod ex parte actoris illis probandum do-  
minium, quia, inquit, sufficit, quod probetur  
presumptiue ex possessione: Ideoque, inquit,  
cum deducatur incidentem, non efficitur pos-  
sessorum mixtum.

Constat, ut hac opinio, quia licet in-  
terueniat summaria cognitio proprietatis,  
tamen interuenit per modum antecedentis,  
& medijs necessarijs, seu consequentijs, & ideo  
sufficit summaria probatio, quae non praei-  
dicat proprietati, & ait, dicitur id, quod prin-  
cipaliter agitur, non quod venit consequen-  
tius per ea, quae scripta infra nu. 6. §. 1.  
Contar. d. cap. 1. quibus, quod appellatio,  
suadet, in hac vnic. rationem, quia, quando  
agitur de dominio, & de proprietate, iudi-  
cium possessionis efficitur mixtum, & in mix-  
to possessio datur appellatio, ut retuli,  
& sequutus sum infra menbr. num. 1.

Sed obuius rei occupantis, agens ex d.  
l. inuasor, ex l. fin. C. vendit, de qua vi-  
detur specialiter loquutus Rugin. ubi supra,  
non potest obtinere in iudicio posses-  
sionis, & ideo dicitur, quod debet pro-  
bare, ut scribit Bar. in d. l. inuasor. ibi, dices, an ad quod, dicitur, notandum  
contra, dicitur, & dicitur, legem ad nihil  
esse bonum, quia dominus debet probare, se  
esse dominum, & possessionem vacare, &  
quibus probatis, inquit, Bar. posset dominus  
obtinere etiam in iudicio remendicationis,  
& postea, si intendendo motum, responderet, in  
hoc possessionis procedi magis summatim,  
& non requiri probationes ita liquidas, si-  
cut requiruntur in rei vindicatione.

Ergo in d. l. possessorio datur appella-  
tio, in iudicio, & in iudicio.

Non dicitur a prima, optione negativa,  
quia

quæ dōminulū, vti mediū necessarium, & accessorium, probatur summariè tantum, vt dicit Bar. pro contraria opinione citatus; quæ summaria probatio non est inter mixtum.

27. Secundo dubitatur: in quo differat dicti l. inuasor. à l. fin. C. de vi, & in quo differant istæ duæ leges ab interdictione, vnde l. 1. Respondet: differunt in hoc, quod dicta l. inuasor. habet locum contra eum, qui deceptus ignoranter, & sine dolo possessionem rei alienæ vacantem, vt dixi, & l. fin. habet locum contra eum, qui dolose occupat possessionem tantum rei alienæ; & eo ipso quod scit, non esse suam, dicitur esse in dolo præsumptus, quia debet credere, esse alienam; Bar. infra citatus, & Pontan. citatus supra num. 25. in fine: differt etiam utraque istarū legum ab interdictione vnde l. 1. quia interdictione vnde l. 1. habet locum contra occupatorem cum violentia, commissam contra personam; Bar. in d. l. fin. num. 4. vers. quæro & nunc: istæ verò leges habent locum contra occupantem sine violentia.

28. Tercio dubitatur: ad quid seruiat ista diffinitio.

Respondet: seruiat in hoc, quod in e. a. s. i. inuasor. potest foras procedere vsu capio; & præscriptio propter bonam fidem, & titulum potatiuum pece, quæ scribit Balb. in l. 17. cellus. ff. de vsu: inter trac. de præscriptio. non. tom. 7. fol. 111. vbi in l. fin. non potest procedere, quia adeest mala fides, & dolus, item in d. l. fin. possessor non potest facere fructus suos; secus est in l. inuasor. &c.

29. Quarto dubitatur: quomodo possit remedium iustitiam legum collocari inter remedia recuperanda possessionis, si ad hoc non erat possessor tempore inuasionis, seu occupationis.

Respondet, quod in hoc consistit specialitas istarum legum, vt aduertit Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. m. 50. vel, vt ex Pont. retuli & sequutus sum supra sub num. 25. ideo non dicitur propriè recuperanda possessionis.

30. Tempera nunc eandem exemplificationem, vt non pcedat respectu fructuum, & interesse, ad quos occupator bñ casu distat l. inuasor. tenetur, vt scribit Contar. in l. vnica, in ampliat. sub num. 126. C. si de momentis poss. quia à condemnatione fructuum, & interesse debet dari appellatio per ea, quæ

scripsi infra memb. 9. huius. 24. vers. exemplifica quarto. licet non per hoc definatur remedium dictæ l. esse possessionum, Contar. vbi supra num. 127.

31. EXEMPLIFICA VIII. in remedio eap. 18. super. de restit. spol. quod datur contra quemlibet tertium possessorem, qui non spoliavit, sed tamen scienter habuit à spoliante, sciens esse rem vitiosam, à quo non appellari scribit Rugimel. trac. de appell. lib. 2. cap. 3. num. 675: in decimoquarto casu, in fine.

32. EXEMPLIFICA IX. in l. si coloni. C. de agric. & c. lib. 1. quod prouidetur, vt si seruus adscitus prius aufugiat à dō, seu à bonæ fidei possessore, & alius dist. serui aufugiat: tunc possessionem occupaverit, possit tunc dominus, seu bonæ fidei possessor implorare iudicis officium; petendo, vt faciat sibi illius possessionem restituere, quia est paratus fidem facere, quod illum possiderit, & quod vsuq. quo casu iudex sine mora, sumpta cessante informatione, debet cogere illum vt restituat, & sic est remedium recuperanda possessionis, Franch. trac. de disput. priet. dub. 1. num. 11. & 29. vers. septimum remedium, fol. 328. Contar. Reg. de remedi. poss. lib. 5. in fine, & num. 6. fol. 245. vers. tom. 31 par. 2. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. num. 45. & 46. vers. octauum remedium, fol. 316. Menoch. trac. de recup. poss. tem. 1. o. n. 1. & seqq. Ios. Cum. sup. ritib. scil. cap. 38. num. 323. remedi. 6. Contar. in l. vnica, in ampliat. num. 116. & 121. vers. & est remedium restitutorium. C. si de momen. poss. & Rugimel. trac. de appell. lib. 2. cap. 3. num. 676. in 15. casu, & à sententia lata super conditione huius legis non dari appellatiōem scribit Rugimel. vbi supra, & nos confirmamus ex ratione, quia in meris possessionis prohibetur appellatio, vt retuli, & sequutus sum supra memb. 3. num. 3. vers. in possessionibus. sed hoc iudicis officium, quod imploratur in casu dictæ l. si coloni. est possessorem momentaneum, vt notat Contar. d. nb. 126. vers. rem iudicis, ergo est prohibita appellatio.

33. Exinde primo hanc exemplificationem, vt remedium dictæ l. si coloni. extendatur & habeat locum etiam ad recuperandam possessionem animalium irrationalium, & ideo competit etiam quando aufugiant canes, equi, vel falcones, & similes, vt refert, & sequitur Contar. in d. vnica, in ampliat. nu. 127. &



cedat in deteils contractibus, & negotijs, quorum occasione vnus derinet rem alterius, habens ab illo altero causam; eluſque nomine poſſidens; & ſic commodarius, depolarius, geſtor negotiorum, tutor, curator, & ſimiles poſſuue conueniri vili aſſeſione dictæ l. ſi qſ cõduſionis, ad reſtituendam poſſeſſionem, quam eo ipſo, quod ſine iuſta cauſa negati reſtituere, dicuntur ſpoliare, Salyc. in d. l. ſi quis cõduſionis. in fine, & alij, quos referunt, & ſequuntur Contar. d. l. vnica in ampliat. nu. 75. & 76. verſ. ampliat. & Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. ſub nu. 657. verſ. poſſeſſorium.

- 39 Infero primo ex hac exemplificatione, eluſque extenſione, quod remediũ dictæ l. ſi qſ cõduſionis, non habet locum aduerſus emphyteotam, qui a licet emphyteotiſ ſit ſimilis locatori, tamen diſſerit in eo, quod emphyteota poſſidet ſibi, & non domino dictæ, & ideo, cum deſiciat poſſiſſio, ceſſat remediũ dictæ l. ſi quis cõduſionis. Rim. Sen. conf. 94. num. 20. lib. 1. Contar. d. l. vnica, in ampliat. num. 76. & Ruginel. trac. cap. 3. ſub nu. 657. verſ. limitat. vero.

Hæc illa ſol. videtur ſe conſequi cum extenſione poſita infra num. 46. & 47. ideo tam non firmo.

- 40 Infero ſecundo, quod hoc remediũ, non competit locatori, ſi cõduſor cõduxerit ab eo rem propriam, quaſmoe ipſe cõduſor met poſſidebat, quia, ſi locator non erat in poſſeſſione, non poteſt dici ſpoliatuſ, & conſequenter ceſſat remediũ dictæ h. ſi quis cõduſionis. & quia liſo caſu cõduſor poteſt opponere exceptione dominij. Contar. d. l. vnica, in ampliat. nu. 77. & 78. & Ruginel. vbi ſupra, ideo, ſi tam opponenti, dabitur propter mixturam appellatio, Rugin. vbi ſupra.

Cauſa huius illationis poteſt conſiderari, & euenire præſertim in eo, qui ignoranter cõduſit rem propriam, quia cõduſcedo ignoranter, non perdit dominium, neque poſſeſſionem. Cuius. trac. de loc. & cõduſ. par. 3. rubr. de re propria, fol. 1. quodol. 3. nu. 1. & 3. ſecus tamen eſt, ſi ſcienter eam cõduſceret, quia licet non amitteret dominium, tamen amitteret poſſeſſionem, Cuius. vbi ſupra nu. 4. 6. & 7.

- 41 Limita eandem exemplificationem, vt non procedat in caſu, quo cõduſor conuenius poſſet reſcitare queſtionem dampni, vt puta ſi exciperet de notorio eius do-

minio, de quo poteſt obijci, quia tunc ratione mixturæ non prohibetur appellatio. Contar. d. l. vnica, in ampliat. num. 81. C. ſi de momen. poſſit. & Ruginel. d. §. 2. cap. 3. ſub nu. 657. verſ. limitat.

Extende forſan iſtam limitationem, vt procederet etiam in caſu ſtatui Lucenſis ſupra citati, quia recipi interpretacionem à iure communi, maxime quia illud ſtatutum videtur voluiſſe declarare ius commune, ne iſtergo in eo, in quo non declarauit, viſequamur eius mentem, debemus nos ſequi ius commune, nec ſtatutum dici ius ſuperfluum, tam quia operatur circa dilacionem aſſignandam, tum quia tollit difficultatem.

- 42 EXEMPLIFICA XI. quando agitur ex l. ſi. C. de acquir. poſſ. qua p̄nuſum eſt, vt ſi ſeruus, vel colonus, per quem dominus poſſidebat, dereliqueret illi poſſeſſionem, & alius eam occupauit, nihilominus poterit dominus aduerſus illum occupatorem agere ad recuperandum poſſeſſionem, vt explicant Frich. trac. de diſpui. peti. dub. 2. ſub nu. 40. verſ. decimum ſeptimum. num. 3. par. 2. fol. 329. & Conſt. Rog. de remed. poſſeſſ. num. 9. verſus ſuſto. fol. 245. vtrique tom. 3. par. 2. Maran. in ſuo ſpec. par. 4. diſt. 7. num. 59. verſ. vigintiſimum remedium. fol. 318. Menoch. trac. de recuper. poſſeſſ. 14. num. 1. & ſeqq. & Joſ. Cum. ſuper iſtibi, ſicil. cap. 38. nu. 266. fol. 212. quia remediũ d. l. eſt recuperandæ poſſeſſionis ſecundum communem opin. quam referunt, & ſequuntur Menoch. d. rem. 14. num. 3. & ſub num. 8. verſ. veruntamen. & nu. 9. & Joſ. Cum. diſt. cap. 38. nu. 265. & quod ſit remedium momentaneæ poſſeſſionis, & reſtitutorum reſert, & ſequitur Contar. in l. vnica, in ampliat. num. 82. & 83. C. ſi de momen. poſſeſſ. Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. num. 660.

Fuit inſertum remediũ dictæ l. quia in caſu dictæ exemplificationis nulla vis cõmittebatur, & ideo dominus non cõperbat in interdctum, vnde vi, nam ſeruus, ſeu colonus quorum corpore mediantie dominus poſſidebat, conſentienti poſſeſſionis tranſlationi, Contar. d. l. vnica, in ampliat. num. 84.

- 43 Verum ad hoc vtiſſimum interſeratur remediũ dictæ l. debet factum in eſſe narratũ, vt compræhenſi poſſit, ſuſſe intentatum prædictum remediũ. Contar. d. l. vnica, in ampliat. ſub num. 85. verſ. oportet.

- 44 Extende primo iſtam exemplificationem, vt procedat non ſolum in caſu, quo

possidens dominio alieno dereliquit possessionem, vi in casu exemplificationis, sed etiam in casu ubi regulator cum alieno tradidit de secunda itaque cogitationem, & proinde lenem opem quam refert, & sequitur Quod tunc d. l. vicia, in ampliat. num. 92. vers. quod tunc. Cuius de mon. poss. & post. aut. Ruginus de cap. 3. sub nu. 668. vers. & generaliter, ut

45. Insuper ex hac extensione, quod si famulus scholaris pignoretur codicem, seu alium librum scholaris alicui fomerat, non igno-  
re scholaris item si servitor alicuius Cardina-  
lis pignoretur hebreum vasa argentea ip-  
sius Cardinalis, ignorante Cardinali, com-  
petet ipsi dominis remedium recuperan-  
di possessionis ex d. l. fin. Contend. d. vicia,  
in ampliat. num. 86. & 87. Cuius de monen.  
poss. & Ruginus tract. de appell. §. de cap. 3.  
num. 661. & sequit. fol. 121. & loquendo de  
famulo scholaris, refert, & sequitur Ioh.  
Cum super m. sicil. cap. 38. nu. 277.

46. Extende secundo, ut habeat locum etiam  
in casu, quo emphiteusis alienatur rem-  
pnytheoticam in tertium, quia dominus  
directo: competere remedium praefatum.  
Contend. d. vicia, in ampliat. num. 90. vers. qui  
competit. fol. 190. & Ruginus tract. de appell.  
§. de cap. 3. num. 664. fol. 120.

47. Item competi domino feudum, quando ba-  
rode vasallus intererat possessionem ci-  
vilem, Ioh. Cap. super m. sicil. cap. 38. num.  
278. & 279. & Ruginus d. cap. 3. nu. 665.

48. Extende tertio, ut remedium d. l. fin. cap. 2.  
et ibi etiam creditor, cui debitor obligatus est  
ex solis bonis tunc omnino sua bona, de po-  
tione alienari aliam, tradendo ei possessionem  
suis, quod creditor potest agere ad re-  
cuperandam possessionem, etiam contra  
tertiarium possessionem, & non excusso prin-  
cipali debitorum, Papient. in penult. in soluta, re-  
spon. si libellus in actum, in glof. exceptioni-  
bus in soluta, num. 9. fol. 782. Insuper de  
hered. si quis in m. 77. l. in m. 3. Insuper de act.  
fol. 137. Contend. d. vicia, in ampliat. poss. num.  
120. in m. 3. par. 2. fol. 145. in m. 2. in m. 3.  
quod tunc memoris, quod semper in casu  
hypothecae generali facias apponere conside-  
rationem, & regulam d. l. fin. par. 8. in m. 2. & 3.  
Insuper de sub. m. 2. in m. 6. par. 1. fol. 132.  
in m. 2. & 3. in m. 2. in m. 3. in m. 4. in m. 5.  
bona possidetur, & debitor tempore  
obligationis cum confiteretur, sed postea  
secundum, quod creditor intentet remedium  
regulam. Cuius de acquit. poss. & non hypo-

thecariam, Marcul. in suo spec. par. 4. dist. 71.  
nu. 59. aut. mo. fol. 138. Rol. à Val. conf. 9. in  
praesent. nu. 12. vers. secundo responderetur,  
lib. 1. Ioh. Cum in rith. sicil. cap. 38. nu. 166.  
fol. 121. Telf. Folian. dec. 115. excusso. nu. 2.  
vers. finem. Contar. in l. vicia, in ampliat.  
sub num. 90. vers. quoniam, & num. 92. C. si  
de moten. poss. & Ruginus tract. de appell.  
§. 2. cap. 3. nu. 667. vers. datur etiam & ita  
reprobata intellectu Barbatia restringentia,  
d. l. fin. in m. 2. et ut, & sequitur sum supra  
lib. 1. cap. 62. sub num. 24. vers. & quidem  
& vers. contra iura, & in his terminis intel-  
ligas tu Barbat. l. 3. creditores, sub num. 25.  
C. de pign. & Menoch. tract. de recuper. pos-  
sem. 1. 4. q. 7. nu. 28.

Secus est, si intentetur actio hypothe-  
caria, quia est deterioris conditionis in-  
questum.

Primo, quia in ea regulariter requiritur  
prius excusso principalis debitoris, Negal.  
d. par. 2. in m. 2. nu. 11. & num. 17. in  
fine fol. 31. de act. 53. Telf. Folian. dec. 53. pos-  
sem. nu. 4. & est Annium communis regula.

Secundo, quia in actione hypothecaria  
non potest agi executione, & debitoribus his, quos  
tertia, & sequitur sum supra mem. 4. sub  
num. 43. Actio remedio huius legis non re-  
quiretur excusso, idem agit, executione, &  
possessionis, & debitoribus ad recuperandam pos-  
sessionem, & debitoribus, & sequitur sum supra.

Tercio, quia in actione hypothecaria,  
datur appellatio, ut regit, & sequitur sum  
infra mem. 9. num. 86. & sequit. locus est in  
remedio huius legis vide infra d. mem. 9.  
num. 92. & secus.

Quarta, quia actioni hypothecariae pre-  
scribitur spatium decem, vel viginti annorum,  
sed remedio huius, si non prescribitur nisi  
si spatium triginta annorum, Ioh. Cum d. cap.  
38. num. 147. & 148. vide quoniam Men-  
och. de pign. par. 2. poss. rem. 14. in fine, q. 19.  
num. 66. & loqqe.

Subsistente primo hanc extensionem, ut  
procedat etiam si debitor alienaverit animo  
non fraudandi creditorem, quia nihilomi-  
nus creditor, tanquam ipse iustus, sua posses-  
sione, potest agere ad recuperandam, poss.  
sem. 1. 4. q. 7. in m. 2. & item si quis nu. 77. in  
fine, Insuper de act. 53.

Subsistente secundo, ut procedat etiam  
si iste tertius possessor non habet causam  
sua possessionis à debitoribus, sed ab eo, qui  
eum habuit à debitoribus, vel alio ianini, etiam

si res



si restituerit per tres, seu quatuor, manus, quia nihilominus eroditur potestas ex remedio huius l. agere contra possessorem ad recuperandam possessionem, & ratio est, quia actio spoli competit etiam contra possidentem iusto titulo, & bona fide, quia in actione spolij non potest reus probare titulum, inuito actore, & possessio iunior respectu possessionis antiquioris præsumitur clandestina, & vitiosa, ut satis deduxi, & firmavi lib. præced. cap. 7. num. 262. & 263. sed remedium huius l. fin. C. de acquit. poss. est remedium, quod datur spoliato ad recuperandam possessionem, ergo, &c.

Contra hanc subextensionem vrgent multa, quæ, ne nimis diuertat, omitto, & nihil firmo.

Restringe declarando eandem extensionem, ut ad hoc ut remedium huius l. fin. competat requiratur, quod constitutum, seu præcariu fiat præfenti ad hoc, ut transferat possessionem in ipsum constituturum, Tiraquel. tract. de iur. constit. poss. l. limit. 30. num. 1. fol. 189. secus est si constitutum, seu præcariu fiat absentis, quia tunc non operatur in eum translationem possessionis, Tiraquel. ibi supra, & consequenter si interim antequam constitutarius eam habeat appellatur constituens, ipsi constitutario non competit remedium recuperandæ possessionis, utiam postea rapit, Tiraquel. d. l. limit. 30. num. 1. & 3. fol. 190.

Et ita sufficiant circa hanc vndeclanam exemplificationem, reliqua de eius materia videbis apud Menoch. tract. de recuper. poss. l. 2. §. 1.

49. EXEMPLIFICA XII. quando, finito usufructu, seu finito præcario, ego contra destinationem rem, quæ non parit me, qui habeo clauilem possessionem, possidere, quia, si non parit iudicij me turbare, seu molestare, nisi dicitur me spoliari, Contar. in l. c. v. m. x. q. 5. num. 6. ut et facitque de n. m. 1. 7. C. de momen. poss. quem refert, & sequitur, Rugier. tract. de appell. §. 3. cap. 3. num. 658. ponens hunc casum pro facto casu possessoris, summarij.

50. EXEMPLIFICA XIII. in spoliato commisso contra colonum, depositarium, sumilesque detentores, quia isti, si spoliatus possunt agere possessoriæ recuperandæ, præcipue contra vitiosos possessores, & à sententia non dabitur appellatio, Rugier. tract. de appell. §. 3. cap. 3. num. 697. vtriusque sumimus statum

fol. 114. licet enim detentoribus non datur remedium possessorem, quia verè non possident iuxta ea, quæ scribit Contar. in l. v. m. 2. limit. 11. an. 8. C. si de momen. poss. tamen eis succurritur remedio san. reintegranda, quia eis remedium datur non tantum, spoliatis, sed etiam vi deictis, Contar. d. limit. 11. num. 11. hancque esse summam \* opin. quod datur remedium canonis reintegranda, pluribus citatis, refert, & sequitur Caroc. trac. de depos. par. 1. tit. de caus. anm. 28. & 29. fol. 43.

Contra istam exemplificationem facit, quia ei, qui se constituit possidere nomine alterius præcario nomine, non datur mandatum de manutendo contra eum, cuius nomine se constituit possidere per ea, quæ scripsi lib. præced. cap. 9. num. 125. Se enim non datur mandatum de manutendo ergo nec dabitur restitutio ad recuperandam possessionem.

Contra eandem facit foris, quia isti, si spoliatus, non succurritur per aliquod remedium possessorem, quia non possident, & ideo, si spoliatur à domino, competit eis actio ex locato ad interesse, si antequam spoliatur à tertio, habens actionem contra dominum, ut est c. de interdictum, sup. in cap. sape. q. 6. num. 17. & 18. de restit. spol. & Contar. in l. v. m. 2. limit. 11. num. 9. & 10. C. si de momen. poss.

51. Retenta exemplificatione, quæ est vera, & comunitis.

Declaro primo eam, ut licet istis non operatur interdictum vnde, vi ad recuperandam possessionem, tamen possunt impetrare officium iudicis, ut eis res restituatur pro suo interesse, ut refert, & sequitur loc. Cumiam super riub. sigil. cap. 40. ampl. 7. num. 1. fol. 157. & quod ex equitate detur eis officium iudicis quantum non competit remedium possessorem, declarat R. p. d. cap. l. p. q. 16. num. 18. & Maran. in suo spec. par. dist. 74. princ. num. 42. vtr. l. x. am. fol. 135. & quod eis competit remedium canonis reintegranda, retuli supra, & sequor ea communem opinionem.

Declaro secundo, si placet, prout declarat Caroc. d. par. 1. tit. de caus. anm. 31. fol. 44.

52. Extenso hanc exemplificationem sic declarata, ut, constituturum, & inquisitum concedatur etiam mandatum de manutentione detentoris, impetrato iudicij officio, Alex. Stan. in p. d. iudic. cap. 12. num. 8.

EXEM.

53 EXEMPLIFICA XIV. in ad lobē in factum, quam esse ad recuperandam possessionem scribitur Philip. Franch. in tract. de disput. petis. primo dubio, num. 43. vers. vltimum quatuor. tom. 3. par. 2. fol. 329. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. num. 42. in 5. remed. fol. 35. Quinimo, ut refert, & sequitur Contar. in l. vnica, in ampl. num. 59. C. si de momen. posses. hodie statutum est, loco interdictorum posse agi ad rem in factum in omnibus casibus, in quibus olim agebatur ex interdicitis.

54 RESTRINGE L. nunc eandem conclusionem, positam supra n. r. in hoc 6. membro, ut non procedat, quando esset actum non solum ad recuperandam possessionem, sed etiam ad declarandum, spoliatorem incidisse in poenam facientis vim, Contar. in l. vnica, in ampliat. num. 10. in fine C. si de mom. poss. & ita sentit Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 673. in fine.

55 Infero primo, quod si sententia lata super remed. in l. 7. si quis in tantam. C. vnde vi, potest appellari, Gist. in l. vnica, in verbo. momento. & ibidem Bal. col. penult. nu. 6. vers. quero quid in cōditione. C. si de mom. poss. referens vltimū locū opinionem etiam qui scribunt, posse appellari tam à pena, quam à possessione, ac contentia iudicij diuidatur, & quia iudicium est mixtum, & Salyc. in l. 8. momentanez. sub nu. 5. vers. quid agitur dicemus. C. vnde videtur, quod si ex constiturione l. si quis in tantam. fuerit actum ad restitutionem, & ad poenam, poterit appellari à tota sententia, adducendo quatuor rationes; ita etiam sentit, & communē vocat Ioan. Bapt. Pont. trac. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 47. vers. indeque inferatur num. 24. fol. 366. quod sentit etiam Contar. in d. l. vnica, limit. 2. in princ. num. 8. C. si de momen. posses. & scribunt in d. l. vnica ibidem num. 2. in fine, oppos. 3. Rebuff. trac. de sent. execut. art. 9. §. 13. vers. Item quando. nu. 10. ro. 1. fol. 401. & Orlieb. de cōf. 25. motus iureiurati. num. 10. volentes posse appellari à sententia lata super remed. in l. si quis in tantam. Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. om. 721. vers. quorum. & habet esse communē opinionem restatur, non audeat ab ea recedere in iudicando Rip. in cap. expē. col. vltima sub num. 163. de restit. spol. hancq. communē opinionem refert, & sequitur Lancell. tract. de arbit. par. 3. cap. 28. num. 201. in fine fol. 448. cā-

demque opinionem latē amplectitur Contar. in d. l. vnica, limit. 2. §. 3. num. 1. & seqq. & praeterea sub num. 6. vers. rursus. C. si de momen. posses. & confirmat ex argumentis Salyceti, quod ab eo, inquit, mutuo accepit Rip. vbi supra.

Contra istam illationem facit distinctio, quam tradit Bal. d. num. 16. dicens, quod si agens ex cōditione l. si quis in tantam. agit tanquam dominus ad recuperandam possessionem, poterit reus condemnari ad restituendam possessionem appellare, quia iam dominium est in lite; sed si non agit tanquam dominus, tunc non potest appellare à condemnatione de restituenda possessione, sed poterit appellare à pena, ad quam condemnaretur; & demum consule, ut dentur duo libelli separari, quorum vno peratur restitutio possessionis, & altero pena, hocq. Baldi consilium, ut dentur duo libelli separari, refert & accommodat casui sui Dec. consil. 28. col. 3. sub num. 2. & sequitur Contar. in sepē citata l. vnica, limit. 2. §. 3. num. 15. vers. hinc Bal. C. si de mom. posses. & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 715. vers. praeterea.

Quid videndum? Distingui tres modos agendi, & cessabit contrarietas.

Primus modus est, quando quis agit simpliciter ex d. l. si quis in tantam. & tunc concludo dari appellationem, & ita procedet explicatio, & ita intelligas Gl. Bal. Salyc. Bar. & alios in ea adductos, & ita clarē loquitur Dec. d. cōf. 28. sub nu. 2. dicens, qd si agatur simpliciter cōditione dicta l. & feratur sententia, potest appellari, quia mixta est causa possessionis cum proprietate.

Ratio est, quia illa l. loquitur etiam de proprietate.

56 Secundus modus est, quando expressē agitur ad recuperandam possessionem, & ad poenam; & tunc à fortiori concludo dari appellationē, Contar. in l. vnica, limit. 2. in princ. sub num. 7. vers. quare conclusio. & nu. 8. C. si de mom. posses.

57 Tertius modus est, quando agitur limitatē ad recuperandam possessionem, & tunc concludo non dari appellationem, Spec. tit. de appell. §. in quibus, vers. si tunc non appellatur. sub num. 8. lib. 2. Dec. d. cōf. 28. sub num. 2. vers. si vero limitate. Contar. d. limit. 2. §. 3. num. 19. vers. restringenda. & q. 15. sub num. 2. vers. aliquid iuris est, Io. Bapt. Pont.

Pont. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. sub nu. 47. qvis. indeque. fol. 306. & ita senti. Bal. supra citatus, dicit consilium, ut dentur duo libelli; aliostrat. Cohtar. vbi supra, quos tu poteris videre.

- 58 Extende conclusionē huius tertij modi, ut procedat in omni alio iudicio mixto, in quo limitatē ageretur respectu possessionis tantum; quia non posset tunc appellari, testibus hīs, quos refert & sequitur Contar. in d. l. vnicaj. libuit. s. 3. num. 1. 3. vbi. idque non statim. & Ruginel. tract. de appell. s. 1. cap. 3. num. 714.

- 59 Declara hanc extensionem, ac vniuersam præcedenti distinctionem, ut ad cognoscendum mixturam iudicij sint attendenda, quorum, videlicet libellus, conclusio libelli, prosecutio, & sententia, quorum vnum est potestas altero, nam conclusio præuat libello; quare licet in libello esset narratum illud, quod respicit proprietatem, tamen, si concluderetur in sola possessione, attenderetur conclusio, eaque non alteraretur ex narratione facta de proprietate, Dec. cons. 8. col. 3. sub num. 2. ibi, quod autem, & num. 3. & Contar. in l. vnicaj. s. 1. nu. 2. & seqq. Cui de monten. poss. vbi conciliat Lit. cum Decio, & conatur explicare istam declarationem: Prosequuto præuat conclusionem; nam licet esset intentatum possessionem, & petitorium simul, si tamen fuerit facta prosecutio solius possessioni, hoc solum erit attendendum, & ideo denegabitur appellatio, ut refert, & sequitur Contar. in d. l. vnicaj. libuit. s. 3. num. 16. & 17. C. si de num. poss. quem refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. s. 1. cap. 3. num. 720. Sententia præuat omnibus; nam ab ea pendet facultas appellandi, ut retuli, & sequutus sum infra memb. 9. num. 6. vbi vide.

- 60 Subdeclara hanc declarationem, ut in casu, quo sententia esset ambigua, & reciperet varias interpretationes, debeat interpretari reciperet prosecutione potius, quam à libello, aut conclusione libelli, & in casu, quo eam commodè recipere non posset à prosecutione, debeat eam recipere à conclusione libelli.

Nonquid sententia, lata non conformis libello, & prosecutioni, sit valida, vide infra memb. 9. sub num. 8. subdecl. 9.

- 61 Amplia primo nunc eandem illationem possum supra nomen, 55. & dicta in ea, ut habeant locum etiam in casu, quo statutum

ultra amissionem possessionis disponeret aliquam penam, aut requireret satisfactionem de non turbando in futurum, Gloss. communiter approbata in l. 8. si monestarij. ad ff. de. C. unde vi, quam refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. s. 1. cap. 3. num. 712.

- 62 Amplia secundo, declarando, ut quantum spoliatus recuperaverit à successore singulari tenet sibi vi ablatam, tamen possit adhuc agere contra spoliatum in condictione dictæ l. si quis in tantum, ut scilicet petatur dominio illius rei, si erat dominus, Abb. in 3. cap. 18. l.ape. vbi sunt sub num. 1. de restit. spol. quod si spoliatus non erat dominus, poterit nihilominus loco amissionis condemnari ad restitutionem, Abb. vbi supra, & vtroque casu dubie appellatio per ea, quæ dixi supra num. 6.

- 63 RESTRINGE II. quoddam sententia iudicis continet de petitorio, seu de dominio, quia tunc ratione mixturæ datur appellatio, quantum ex natura restitutionis notanda datur iuxta ea, quæ scripsi infra memb. 9. num. 6.

- 64 RESTRINGE III. ut non procedat in sententia, qua pronuntiatur, iudicem nullitate processu, ideoque spoliasse, & spoliari esse reintegrandum, quia ab hac sententia datur appellatio. Put. decis. 108. quando pronuntiatur, lib. 3. Contar. in l. vnicaj. limit. s. 4. num. 39. Cui de mont. poss. & Marches. tract. de commiss. par. 1. in commiss. appelli super diu. cap. 18. sub num. 46. fol. 302. in 2. impres.

Amplia hanc restrictionem, ut procedat etiam si iudex omiserit pronuntiare super nullitate, quia nihilominus datur appellatio, ut retuli, & sequutus sum infra memb. 9. num. 69.

Declara hanc restrictionem, eiusque ampliationem, distinguendo duos casus, quos, agendo de mixtura possessioni, & petitorio, explicavi in casu huius restrictionis, & ampliationis infra d. memb. 9. num. 65. & seqq. & num. 74. qui casus necessarij sunt videndi, quia in vno restrictio, & ampliatio sunt veræ, & in alio sunt falsæ.

- 65 Pro fundamento, & absoluta intelligentia huius restrictionis sunt præstittendæ tres conclusiones, quarum una dependet ab altera.

Prima conclusio est, quod iudex, nulliter procedendo, spoliat, ut refert & sequitur Cui. de Grass. decis. 1. num. 4. de consil. fol.

2. & restantur citri in sequenti conclusionione.

Secunda conclusio est, quod procedendo nulliter, spoliatus & spoliatus est restituendus, Abb. in cap. 7. conquerente. nu. 1. de restit. spol. Felyn. in cap. 27. dilectus. sub nu. 1. fallen. 2. de rescip. Causa. conf. 18. undecimas. sub nu. 8. Boet. decif. 238. & videtur. num. 4. vers. quinimo spoliatus, & de comuni opinione testatur Menoch. tract. de recuper. poss. tem. 8. declar. 3. num. 19. in fine, hæcque communem refert, & sequitur Caputaq. decif. 112. seu prima. index nulliter. par. 2. & adde, quæ scripti, & quos citati supra num. 14.

Tertia conclusio est, quod, ut restitui uti, competat ei remedium recuperanda possessionis, ut ex pluribus, & in specie ex Addit. ad Affl. Ios. Cum. & Contar. retuli, & sequitur sum supra num. 14.

66. Amplia primo hanc secundam, & tertiam conclusionem, ut procedant etiam si reus, conuentus de spolio prætenderet semper iudicem, quia adhuc spoliatus posset agere de spolio, ut fuisse dictum in Rota in causa Videvetana castri, refert Io. Bapt. Pont. tract. de spol. lib. 2. cap. 16. sub nu. 132. om. 14. fol. 291. & quod remedium, si 3. si tunc & visum. si, si cert. pet. quod est introductum ad recuperandam possessionem, ut scripti supra memb. 1. num. 39. dicitur, non obstat prætensione rei iudicatae, si sententia sit notorie iniusta, scripti supra num. 16.

67. Amplia secundo, ut hoc remedium recuperandæ possessionis competat etiam si fuerit spoliatus à Principe, Visil. ad Affl. decif. 361. monasterium. num. 1. & 40. & quod spoliatus vigore rescipit, vel litterarum Regis debeat restitui, & cauere debeat iudices simplices, qui recipiunt litteras Regis sigillatas, in quibus dicitur, quod talis mittant Regi, qualiter alius tenet, & possidet rem ipsius supplicantis, ideo fecit mandari tali officiali, quod compellat possessorē ad restituendam ei possessionem; quoniam intelligitur, etiam si non dicitur quod citet partem, & mandet restitui possessionem, cum clausula iustificatoria, & procedat iuris ordine seruato, Ios. Cum. in titib. sicil. cap. 38. num. 295. & seqq.

Amplia tertio, ut in tantum competat actio de spolio, & remedium recuperandæ possessionis, quando iudex, nulliter proce-

dendo, spoliavit, ut spoliū sit purgandum ut restitui, & sequitur sum memb. seq. num. 122.

68. Limita primo, declarando eandem conclusionem, ut hoc remedium recuperandæ possessionis competat aduersus partem, quæ fuit missa in possessionem, quia factū iudicis, qui processit nulliter, & repuat ut factū partis, si ob causam. de eulz. Soc. conf. 15. insignis doctor. nu. 6. lib. 4. Beoin. ten. decif. 93. in quadam causa. num. 7. Tiraq. tract. de testat. lignag. §. 1. gl. 14. nu. 13. vers. & has. & consequenter spoliatus à iudice, parte instante, dicitur spoliatus à parte, Dec. conf. 125. in causa spoliationis. num. 1. quem refert & sequitur Boin. d. decif. 93. num. 8. ergo hoc remedium competit contra partem, & non contra iudicem, teste Staph. quem restitui, & sequitur sum infra num. 78. ubi videas.

69. Limita secundo, ut non procedat, quando quis fuit, iuris ordine seruato, spoliatus à iudice suo, quia tunc non est iudex amicus causæ cognitiōem, quia prima facie statuit sententia iudicis, ut ex Host. refert, & sequitur Felyn. in cap. 27. dilectus. sub nu. 1. fall. 1. de rescip. licet enim quis sit pet. sententia introductam in possessionem, tamen non potest dici spoliatus, & consequenter non cōpetit ei remedium recuperandæ possessionis, sed competit solum remedium appellationis, ut refert, & sequitur Ios. Cum. in titib. sicil. cap. 38. num. 287. & seqq. & hæc limitatio sicut tenetur cōmuniter ab omnibus, ita etiam est recepta ubique in praxi, & ideo nullam habet difficultatem.

70. Difficultas consistit, quando iudex processit non seruato iuris ordine, an tunc dicatur spoliatus, & competat remedium recuperandæ possessionis ita, ut ante omnia sit restituendus ad possessionem; In qua difficultate sunt distinguendi duo casus principales.

Primus casus est, quando iudex processit extrajudicialiter, & isto casu dicitur spoliatus, & venit ante omnia restituendus, Felyn. in d. cap. 27. dilectus. sub nu. 1. fall. 1. Negul. tract. de pignori. memb. 2. 2. partis. num. 22. tom. 6. par. 1. fol. 217. quia cum processerit, ut priuatus, colludat omnes, quod est in primis restituendus, ut citat Cyo. Alber. Abb. & alijs pluribus, testatur Menoch. tract. de recuper. posses. remed. 8. num. 8.

Secundus



tentaret remedium inuentum de iure civili, quia deberet eo vti cum suis qualitatibus; sed tamen non est ita, quia, quando appellatio respicit modum procedendi, seruatur, & attenditur ius fori, in quo proceditur, ut refert, & sequitur Contrar. in d. limit. 4. num. 1. in fine, & seqq. & ex eo, & alijs etuli, & sequutus sum quest. seq. num. 3. & 4.

In hac contrarietate clesumferuntur aliquae distinctiones.

Prima distinctio est; Aut in eo casu, in quo est intentatum remedium canonis reintegranda, seu aliud remedium iuris canonici, aut etiam prodictum aliud remedium à iure civili; & isto casu nõ datur appellatio à sententia lata super remedio iuris canonici etiã in foro seculari, quasi remedium iuris canonici suscipiat naturam remedij iuris civilis; Aut in eo casu est innotum remedium à iure canonico solo, & nun à iure civili; & istu casu à sententia lata super illo remedio iuris canonici datur appellatio; vnde à sententia lata super conditione cap. reintegranda. quò succedit loco interdicti, deneganda est appellatio, secus est, quando succedit loco aditionis quod merus causa, vel de solo, quia tunc datur appellatio, ut ex eod. Bal. in d. cap. querelam. nu. 16. vers. sed nunquid deducit & seqq. videtur Contrar. d. limit. 4. num. 28. vers. in super.

Secunda distinctio est; Aut sumus in sententia interlocutoria; & tunc non datur appellatio, quia appellatio, prout est ab interlocutoria, respicit ordinatorem iudicij, & in ordinatorem attestatur ius fori, in quo lata est sententia; Aut sumus in sententia definitiva, & tunc, si tenemus opinionem, & appellatio est à definitiva respiciat ordinatorem iudicij, dico idẽ, quod dixi in sententia interlocutoria, sed si tenemus, & respicit decisoriam; quia tunc dicendum est, admitti appellatorem ex quò non attenditur ius fori, Contrar. d. limit. 4. num. 7. vers. huius. & vers. quod si, sed. 10. & quando appellatio respiciat decisoriam, vel ordinatorem, vide q. seq.

73 Ego, reiectis istis distinctionibus, censco indistincte esse tenendam hanc opinionem, negativam, quòd non datur appellatio, eamque video seruari in praxi.

Nec obstat, quòd venis aliquo remedio, debeat illo vti cum omnibus suis qualitatibus; Quia respondet, quòd forum seculari, seu ius civile admittit dispositionem iuris canonici quoad remedium recuperanda

possessionis, illudq. admittit cum omnibus suis qualitatibus, in quibus loquitur ipsum cap. reintegranda, quia pinguis prouidet; sed non admittit aliam partem iuris canonici separatam de admittenda appellatione à qualibet sententia, quia in hoc ius canonicum minus prouidet, quàm ius civile, Contrar. d. limit. 4. num. 23. vers. vltimo non obstat, imò ius canonicum tenet consentire, ut in ordinatorem seruatur ius civile, si agatur in foro seculari, quàmuis alias esset seruandum ius canonicum, Contrar. d. limit. 4. sub num. 12. vers. superest. & sub num. 13.

74 Ad tollendas difficultates, quæ possunt oriri circa intellectum dicti cap. reintegranda, super admittenda, vel non admittenda, appellatione, in turia sunt commissiones, per quas deducuntur omnia remedia oratorij competentia, Contrar. d. limit. 4. num. 31.

Nota obiter ex ista restrictione, seu potius opinione contra restrictionem, posita supra sub num. 72. quòd remedium canonis reintegranda. potest intentari etiam in foro seculari, & pro rebus prophanis, quàmuis sit remedium iuris canonici, ut refert, & sequitur Contrar. in d. l. vnica, limit. 4. num. 12. in fine, & num. 13. C. si de momen. possess. 1. Sed nunquid hoc remedium possit intentari iuxta Romanorum, stante statuto lib. 1. cap. 42. quòd inter eos iudicetur secundum ius civile, vide Puz. dec. 180. agronias, in principio, lib. 3. qui moueat negatiue.

75 RESTRINGE V. ut non procedat in spolio attentato, quia in eo dabitur appellatio secundum commu. opin. quæ videtur recepta in praxi, eamq. retuli, & sequutus sum infra limit. 47. memb. 1. num. 172. vers. exemplifica primo.

Contrariam opinionem, quòd à sententia lata super attestatis non datur appellatio, vti videtur in puncto iuris, ponit, & comprobat sexdecim argumentis Lancet. tract. de appet. par. 3. cap. 18. nu. 49. & seqq. fol. 447. & num. 86. & demum sub nu. 95. ibi, quod si quis fol. 448. eamq. defendit respondendo argumentis adductis pro ista restrictione sub eod. num. 95. vers. ad primum, si que, ad num. 98. inclusit, hancq. contrariam opinionem comprobat, & sequitur Contrar. in l. vnica, in ampliat. num. 37. C. si de momen. possess. quem sicco pede refert, & sequitur Rugirol. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 684. fol. 123. qui tamen Ruginellus hoc sibi parum constans eod. cap. 3. nu. 86. fol. 75.

fol. 75. ex eod. Lancell. refert, & sequitur contrariam opin. sicut notant infra limit. 47. memb. 1. num. 171. vers. exemplifica. primo.

Pro concordia adducuntur duæ distinctiones. Prima est, ut restrictio sit vera quoad effectum deuolutionum, & opinio contraria sit vera quoad effectum suspensionum. Lancell. d. cap. 18. num. 91. & seqq. vers. quare opinio. fol. 448. Secunda distinctio est illa, quam retuli limit. seq. sub num. 22. vel hinc ostenditur.

Quid dicendum? Omissio multiloquio, dico, me vidisse restrictionem visu & praxi receptam hic in Verbe. Limitationes rariæ ad eam ponit Lancell. d. cap. 18. num. 99. & seqq. fol. 448. de quarum veritate non aliter hic nobis querendum est.

76. **RESTRINGE VI.** ut non habeat locum in sententia lata contra actorem spoliatum, quia is potest appellare, ut scribit M. Ant. Cucch. tract. de mendicis circa possessionem, sub num. 418. tom. 3. par. 2. fol. 300. & licet Ang. Felyn. & Crauet. quos citat, inquantur in decretis terminis, nempe quando index admittit exceptionem testificat ex eod. Crauet. & alijs retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 7. num. 145. tamen ego non dubito de veritate huius restrictionis, sed censio esse vanam, & superfluum per ea, quæ dixi supra memb. 4. sub no. 38. vel breuius. Retenta tamen hac restrictione in suis terminis.

77. Subrestringe eandem, ut non procedat, attentæ constitutione regiarum, quæ vtrique prohibetur appellare ut dixi supra memb. 4. sub num. 38. vers. contrariam.

78. Aduerte obiter, quod actio spolijs, seu interdictionum recuperandæ possessionis non datur contra iudicem: quare Signatura non dat commissiones contra iudices, vel executores iudicialiter procedentes, licet pars dicat, se lesam, vel alias indebitè spoliatam, Staph. tract. de lict. iustit. signatura non dat. num. 1. fol. 305. in impressis Romæ de anno 1587. & quod Signatura in Curia non det commissiones contra iudices, vel executores, auctoritate iudicialia procedentes, licet pars dicat, se eorum inter lesam, vel alias indebitè spoliatam, refert, & sequitur ex Staph. supra citato Contar. io l. vltima. q. 19. num. 10. in fine, & nu. 11. C. si de mom. poss. quem retuli etiam, & sequutus sum supra q. 13. sub num. 13. declar. 7.

Quamuis in puncto iuris dicendum forsitan esset, quod posset agi de spolio contra iudicem, ut scribit Io. Bapt. Pont. tract. de spolijs. lib. 2. cap. 16. num. 183. tom. 14. fol. 291.

Ratio est duplex.

Prima, quia, si passim darentur eiusmodi commissiones, non fouerentur iudices, vel executores, quia timere, & in posterum posse molestari sicq. semper le exonerarent ab isto onere, nam iudicare est onus. Staph. d. nu. 1. & 2. Ideoque iudices non fundant nisi de dolo, & barataria, quia nulli vellem iudicis officium subire, retuli, & sequutus sum infra quæst. 19. remedi. 4. num. 9.

Secunda ratio est, quia factum iudicis censetur factum partis l. 13. si ob causam. C. de iurisd. & scribunt Soccin. Beniten. & Dec. quos retuli, & sequutus sum supra nu. 68. vers. restringe primo. & consequenter spoliatus à iudice, parte insilire, dicitur spoliatus à parte, vt ex eisdem Dec. & Beniten. retuli, & sequutus sum vbi supra.

79. Extende istam aduertentiam, ut procedat non solum dum est iudex, sed etiam post finitam officium, & tempore syndacatus, quia nunquam potest adversus eum agi actio spolijs.

80. Tempera eandem aduertentiam, ut non procedat quando index, non obstante appellatione, & inhibitione, processit in causa, minus fauendo parti, quia tunc, attentæ maxime proteruitate, & inobedientia iudicis, daretur commissio contra partem, & iudicem, Staph. d. nu. 1. ibi, credo tamen, qui ibidem attestatur, sic se obtinuisse contra quoddam Leonardum de Datis Florentinum, & ex Staph. refert, & sequitur Contar. in l. vnica, q. 19. in fine, oum. 1. C. si de mom. poss.

Nota obiect, respondendo finem huic sexto membro, in quo agit de remedijs recuperandæ possessionis in ordine ad materiam appellationis, quod possessio amittitur multipliciter quandoque enim amittitur per egressum possessionis: quandoque per negligentiam quandoque morosam illationem: quandoque obliuione: quandoque per inuocationem aquarum quandoque propter vanum timorem, & quandoque per noui operis inuocationem, ut scribit, citando Iura, Constan. Rog. tract. de remedijs possell. num. 1. tom. 3. par. 2. fol. 245. sed non pro quacunque possessione amissa competit interdictionum recuperanda.

Minus Ex-

Expeditis iam subextenſionibus ad ſecundam extenſionem poſitam ſupra membr. 3. nu. 1. accedamus ad eandem reſtrictiones.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. VII.

## S V M M A R I V M.

**CONCLUSIO** communis, quid appellatio denegetur in cauſa poſſeſſoria, habet multas reſtrictiones, hoc dicitur in iſto huius membri.

**Reſtringitur I.** hac conſuſio, ut non procedat de iure canonico, num. 1. — **Extenditur** quinque modis, num. 3. & ſeqq. uſque ad nu. 13. — **Subreſtringitur**, num. 14. & 15.

**Reſtringitur II.** ut non procedat quoad effectum denulſationis, num. 16. & ſeqq. — **Extenditur**, & **ſubreſtringitur**, num. 17. & ſeqq.

**Reſtringitur III.** ut non procedat in ſententia interlocutoria, quia ab ea poteſt appellari in momentanea poſſeſſione, num. 18. & ſeqq.

**Contrarium** uti verius defenditur, num. 32. & ſeqq. uſque ad nu. 36. — **Subreſtringitur** primo, & ſecundo, num. 37. & 38. — **Declaratur ſecunda ſubreſtrictio** primo, & ſecundo, num. 39. & 40. — **Exemplificatur ſecunda declaratio multiplex**, num. 41. & ſeqq. uſque ad nu. 74.

**Reſtringitur IV.** in ſententia lata ſuper inepto libello, num. 75.

**Reſtringitur V.** in ſententia lata per iniuriam, ſeu dolum, num. 76. & ſeqq. in quibus extenditur.

**Reſtringitur VI.** in ſententia euidenter iniuſta, num. 79. & ſeqq. in quibus extenditur.

**Reſtringitur VII.** quando ſtatutum, vel conſuetudo aliter diſponit, num. 82.

**Reſtringitur VIII.** quando appellatus conſentit appellatori, num. 83. & ſeqq. in quibus declaratur.

**Reſtringitur IX.** quando iudex à quo deſert appellati, num. 87. & ſeqq. in quibus extenditur multiplex uſque ad nu. 99. — **Subreſtringitur**, num. 100. & ſeqq.

**Reſtringitur X.** quando iudex ad quem inhibuiſſet &c. num. 102.

**Reſtringitur XI.** quando in appellante exprimitur iuſta conſuetudo, num. 103. & ſeqq. in quibus extenditur, & declaratur multiplex uſque ad nu. 102.

**Reſtringitur XII.** quando iudex procedit inordinato, num. 113. & ſeqq. in quibus declaratur quando proceſſus inordinatus reddat, &

quando non reddat ſententiam nullam, exemplificatione cum multis extenſionibus, & ampliatione multiplex uſque ad nu. 122. incluſiue.

**Reſtringitur XIII.** quando appellans offert, ſi incontinenti conſtituturus appellacionem, num. 133.

**Reſtringitur XIV.** ut non procedat reſpectu tertij, num. 134.

**Reſtringitur XV.** quando dubitatur de admiſſione, vel non admiſſione appellacionis, num. 135.

**Reſtringitur XVI.** in ſententia negatiua, lata contra adleſorem, num. 136.

**Reſtringitur XVII.** quando grauamen ſententiae non poſſet reparari in peſtiori, num. 137.

**Reſtringitur XVIII.** quando poſſeſſorium eſt mixtum, num. 138.

**Reſtringitur XIX.** in appellacione extraiudiciali, num. 139.

**Dubitatur, an iſte reſtrictiones procedant, quando ſtatutum prohibet appellacionem in cauſis poſſeſſorijs**, num. 140. & 141.

**Dantur cautela, ut adhibeatur diligentia in expedienda commiſſione**, num. 142. & 143.

**ABSOLUTA** iam conſeſſione cum eius extenſionibus, & exemplificationibus, quod in cauſa poſſeſſoria non detur appellatio, reliquum eſt, aggrediendo ſeptimum membrum, ut per viam reſtrictionum ponamus caſus, in quibus appellatio conceditur.

**RESTRINGE I.** igitur eandem ſecundam extenſionem, poſitam ſupra memb. 3. num. 1. & 3. omneſque eius ſubextenſiones, & exemplificationes, poſitas memb. precedenti, ut non procedat de iure canonico, quia ſecundum hoc canonici poteſt appellari etiam in momentanea poſſeſſione, Gloſ. penali. in cap. 15. cum ad ſedem. in verbo. interdictum. verſus finem. de reſtri. ſpoliat. Spec. tit. de appell. 5. in quibus num. 8. verſ. ſexto lib. 2. Bar. in l. 2. ante ſemichiam. col. 3. num. 19. ibi. de iure canonico. & Addition. ad eum. ff. de appell. recip. Abb. cap. 55. in cauſa. que. circa principium. lib. 2. Papien. in præſ. in form. appell. ab interloc. in glo. vltima. que. incipit an his ſcriptis num. 9. fol. 384. Guid. Pap. tract. de appell. quaſti. 83. num. 55. com. 5. fol. 59. Maran. in ſuo ſpec. par. 6. 2. ad. princip. in verbo. & quandoque appellatur. num. 306. fol. 504. Veſt. in prax. lib. 7. cap. 3. num. 2. Capell. Tholoſ. decif. vlt. num. 2. Cabal. ad conſtit. march. lib. 6. cap. 2. in verbo. ciuili. num. 1. fol.



fol. 37 n. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. a. limit. 25. num. rā. vers. quarto. fol. 373. Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 344. vers. vel & quomvis. tom. 3. par. 2. fol. 269. & de opinione comuni \* testatur Abb. in d. cap. cum ad sedem. sub num. 3. Papien. vbi supra, Alex. conf. 99. vbi processibus. col. 2. nu. 2. vers. de præsupposito. lib. 5. Negus. tract. de pignor. par. 8. memb. r. sub num. 3. fol. 252. loquens in mero possessorio, Nicol. tract. de concord. gloss. concor. 6. fall. 8. sub nu. 26. fol. 191. Beniot. decif. 79. mota lite. sub num. r. late Contrar. in l. vnica, limit. 3. num. r. & 2. C. si de mom. poss. & quod in foro ecclesiastico possit appellari, refert ex voto totius consilij Afflic. decif. 269. iudices. sub num. 2. & quod à diffinitua sententia in possessione momentanea detur appellatio de iure canonico scribit Bal. in d. l. 2. num. 22. vers. vltimo quartus. C. de epis. audien. & quod detur etiam ab interlocutoria scribit idē Bal. in d. l. vnica, nu. 4. vers. or modo. in fine, C. si de mom. poss. & quod Canonice communiter \* dicunt, de iure canonico possē bis appellari in mero possessorio, testatur Bero. q. 44. si statuto. sub n. 3.

Contra istam restrictionē sentit Archid. in cap. vltimo, sub num. 17. ibi, sed contra potest dici. a. q. 6. dicens, istam l. vnica, C. si de mom. poss. esse canonizata per dictū cap. vltimum, vnde secundum eum tam de iure ciuili, quā de iure canonico rescitur appellatio à sententia momentaneæ possessionis, & respondet ad dictum cap. cum ad sedem, ex quo videtur probari restrictionē.

Non recedas à restrictionē, quia illa pars cap. vlt. 2. q. 6. vers. de possessione etiam non est text. iuris canonici, sed sunt verba Gratiani, qui compilauit decretum, & verba Gratiani non habent vim canonis, ideoque non canonizant, Ioan. Andr. in additionibus ad Spec. tit. de appell. §. in quibus, vers. sexto, sub nu. 8. in verbo, conuersione. Feder. de Sen. conf. 76. domino auditori. sub num. r. Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 1. no. num. 842. & 843. fol. 53. & Contrar. in l. vnica, in secunda ratione decidendi, nu. 31. C. si de mom. poss.

Extende primo istam restrictionē, vt procedat etiam in interdictionē recuperandæ possessionis, quia de iure canonico permittitur appellatio etiam in causa reintegrandæ, & à qualibet sententia, Menoch. tract. de recuper. poss. rem. 15. q. 42. nu. 640. & 641.

& quod in spolio detur appellatio de iure canonico, eo quod experientia compertum sit, magnam esse vtilitatem possessionis & scilicet Io. Bapt. Pont. trac. de spol. lib. 4. cap. 3. nu. 41. vers. verum, tom. 14. fol. 305. & dari appellationem scribit etiam Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 346. vers. & quamuis. fol. 269. & plures alij, quos citat & sequitur Contrar. in l. vnica, limit. 3. nu. 5. & limit. 4. num. r. C. si de mom. poss. & ita, limitando, sed non firmando pro vero, scribit Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, ciuili. limit. & num. r. o. fol. 372. quem refert, & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. num. 53. fol. 39. secundum primam impetf. & par. r. de commiss. in poss. solu. mand. de manu. dec. cap. 2. limit. 26. no. 36. fol. 242. in 2. impetf. & quod de iure canonico in quolibet genere spolijs administratur appellatio, refert & sequitur Io. Bapt. Pont. vbi supra, dicens ita fuisse seruatum in Rota vsque ad illa tempora, sicut patet ex aliquibus decisionibus, quas citat, nulle habita consideratione constitutionis aggidianæ.

Subtendē hanc extensionem, vt si quis intentaret in foro seculari, & in rebus impotē remediū canonis reintegranda. 3. q. r. dari debet appellatio, vt retuli memb. preced. num. 72.

Contrariam opinionē firmat supra eod. memb. preced. num. 73.

Limita eandem primam extensionem, vt non procedat in sententia lata contra notorium spoliatorem, quis nec de iure canonico liceret ab ea appellare, cap. 5. cum fir. romana 8. preterea. de appell. si p. in cap. sep. sub nu. 3. ibi, veritas tamen. de res. spol. Contrar. in l. vnica, limit. 3. no. 35. C. si de mom. poss. & quod notorius & manifestus taptor, aut famulosus laro, nec attempta benignitate iuris canonici possit appellare, refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. de attent. & inno. appell. pep. limit. 25. num. 25. fol. 372.

Ratio huius limitationis est in promptu, quia in notorijs non datur appellatio iuxta ea, que scripsi supra limit. 4. vel, vt dicit Contrar. d. limit. 3. nu. 36. quia in notorijs iudicijs pronuntiatio non est propriæ sententiæ, sed quædam iuris executio, à qua non licet appellare.

Sublimius primo declarando hanc limitationem esse veram, dummodo talis sit no-

trum & toric-

torietas, et nulla subit exco[m]municatio, puta quia  
sic notorium existens rei, vel confessio in  
iudiciali, vel probationibus, contra quas  
nihil opponitur, Contar. d. limit. 3. num. 38.  
& vide quae scripti supra limit. 4. num. 70.

- 8 Sublimius secundo declarando eandem  
limitationem, ut non sit vera si appellatio  
exprimat causam in eius appellatione, quae  
causa debeat legitima repetitio, & per quam  
notorietas obiceretur, ut puta, si alieget  
suam constitutionem esse extortam, vel si ea  
declaret, ut refert, & sequitur Contar. ean-  
dem limit. 3. num. 39. vide etiam quae scri-  
psi supra limit. 4. principi num. 48. vers. de-  
clarat ad usum.

- 9 Extende secundo eandem primam restri-  
ctionem, positam supra num. 1. ut procedat  
in quocunque remedio possessorio, Contar.  
in L. unica, limit. 3. num. 5. vers. amplius. C. si  
de mom. poss. ubi dicitur.

- 10 Extende tertio, ut sine controversia  
procedat quoad effectum devolutivum, &  
non plerisque constitutionibus differantiam  
inter ius pontificium, & caesareum placuit,  
ut de iure pontificio appellatio in iudicio  
possessorio admitatur omnino quoad veri-  
que effectum suspensionis, & devolutionis;  
ut refert, & sequitur Gamen. in loco citato  
num. 109.

- 11 Extende quarto eandem restrictionem,  
ut procedat etiam quoad effectum suspensio-  
nem, Alex. conf. 99. visis processibus, num. 21  
& 2. lib. 5. Cetus. pract. qq. cap. 23. sub  
num. 8. vers. primum. versus finem, ibi, non  
tamen, & vers. prima conclusio. Olafch. de-  
cif. 25. mortui in testamento, num. 18. in fine,  
& vers. plura. Lancell. trac. de attr. par. 1.  
cap. 12. limit. 25. num. 18. vers. quatuor. fol.  
372. Contar. in L. unica, limit. 3. num. 2. C.  
si de mone. poss. fol. Ludov. in pers. de  
decl. 10. dominus marianus, lib. 19. & 10. &  
Marches. trac. de commiss. par. 2. in com-  
miss. appell. cap. 2. num. 43. fol. 38. & num.  
54. fol. 40. dicens, quod de iure pontificio  
potest appellari ad viiique effectum; Idcirco  
que Coqar. & Marches. bene reprobent  
Gozad. qui tenebat contra istam extensionem,  
& possumus dicere, quod Menoch. in l.  
tercia. de adp. se. poss. rem. 4. q. 100. nu. 440  
fol. 53. non debet interpretari Baldum in l.  
unica, vers. per modo, num. 4. in fine, C. si de  
mom. poss. quod sentiat, ut de iure canonico  
et possit appellari solum quoad effectum  
devolutivum in possessione momentanea &

sententia diffinitiva, quia ex ista interpretat[i]o-  
ne, Bal. esset reprehendendus, sicuti  
etiam contra Menoch. notavit Contar. d. li-  
mit. 3. num. 2. in fine.

- 12 Limita istam extensionem, ut non proce-  
dat in possessione, quae petitur ex l. fin. C. de  
edictu. ad. toll. quia ad effectum suspensio-  
nem non datur appellatio, restibus Bal.  
Covar. & alijs, quos retuli, & sequutus  
sum supra memb. 4. nu. 31. in princ. & soci.  
Quicquid scribat Contar. d. limit. 3. nu.  
6. & 7. sentiens non esse constituendam dif-  
ferentiam inter remedium huius l. & alia  
remedia possessoria.

- 13 Extende quinto, ut de iure canonico in  
tantum possit appellari etiam quoad effec-  
tum suspensionis, ut retuli, & sequutus sum  
extens. precedenti, ut, pendente ipso reme-  
dio ad appellandum, si suspensio iurisdi-  
ctio, quia paria sum appellare, vel pendere  
terminum ad appellandum, Alex. d. conf. 99.  
visis processibus, num. 1. lib. 5. & Lancell. d.  
limit. 25. num. 23. fol. 372. & num. 24. ubi  
ampliat, etiam si iudex a quo reiecit appella-  
tionem, & de ista paritate scripti etiam  
supra lib. 4. cap. 97. num. 47. & de materia  
huius extensionis poteris videre, quae scri-  
psi supra q. 3. nu. 50. & 52. & infra limit. 47.  
princ. memb. 1. ne. 154. & seqq. & nu. 213.

- 14 Subrestringe primo, declarando eandem  
primam restrictionem, positam supra nu. 1.  
ut procedat, si in appellatione exprimat[ur]  
causa, quia alias etiam de iure canonico  
non admittitur appellatio, vide infra  
num. 105.

De materia huius subrestrictionis; quan-  
do expressa causa admittatur appellatio;  
quae alius non admittetur, vide, quae late  
scripti infra num. 103. & seqq. restit. 11.

- 15 Subrestringe secundo, declarando ean-  
dem restrictionem, istius extensiones, ut  
habeant locum in terris, quae sunt mediate  
subiectae Sanctae Romae Ecclesiae, ut in ciuitate  
Parmae, quia in eis non seruatur ius ciuile,  
neque constitutio agglariana, restibus his,  
quos citavi, & sequutus sum supra memb. 3.  
num. 10. & ideo seruatur in eis dispositio  
iuris canonici, Contar. in l. unica, limit. 3.  
no. 21. C. si de mom. poss. ubi dicitur.

Item habent locum in illis locis, quatenus  
agitur de re ecclesiastica, & inter personas  
ecclesiasticas secundum eor[um] quos citavi d.  
memb. 3. num. 14. & 150.

Secus est in terris Imperij, q. d. non agat[ur]

tur de cultione peccatis sed de admittenda appellatione, seruatus leges, & uou ius canonicum, Pauli. de Castr. cons. 39. quod à sententia. uelut finem, uel. ex quibus etiam, in fine lib. 1.

Secus etià est in terris, immediate subiectis Ecclesiæ Romanæ, quia in eis seruatus constitutio ægidiana, quæ, tollendo appellationem, reducit nos ad dispositionem iuris ciuilibis. ut retuli, & sequutus sum supra d. memb. 3. num. 8. & 9.

Nisi agatur de re ecclesiastica, aut in re personarum ecclesiasticarum, quia in eis non habet locum constitutio in ægidiana, sed seruatur ius canonicum, ut dixi ubi supra.

16. **RESTRINGE II.** ut non procedat quoad effectum deuolutiuum, quia ad hunc effectum datur appellatio etià de iure ciuili, ut sentit Bar. in l. 2. ante sententiam. sub num. 6. ibi, posuit etiam dicere, ff. de appell. recip. quem refert, & sequutus Abb. in cap. 15. cum ad sedem. sub num. 30. ibi, & inter cetera dicit, de resti. spoli. & quod à sententia, lata super possessorio ordinario, seu plenario, detur appellatio deuolutiua, scribit aperte Ios. Ludou. in perus. decisi. 20. domina martiana. uu. 1. 4. 75. & 18. & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 706. & hanc esse magis communem testatur & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. prima in uerbo, & quandoque appellatur. nu. 305. in fine, & 306. limit. 16. fol. 504. hancq. ut communem, & magis communem opinionem retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54. & quod hæc sententia Bartoli sit frequentiori consensu recepta, scribit Cour. pract. qq. cap. 23. sub num. 8. uel. secunda conclusio. fol. 523. loquens indistincte in quolibet possessorio, & Ios. Ludou. d. decisi. 20. nu. 77. in fine, & uu. 18. & hanc Bartoli sententiam uel. uerorem firmit Menoch. tract. de adpisc. poss. rem. 4. q. 100. num. 828. & trac. de recuper. poss. rem. 9. q. 49. num. 322. in fine, & quod hæc opinio Bartoli fuerit seruata in cons. Neap. refert & sequitur Afflic. decisi. 269. iudices in fine, quos omnes refert, & sequitur Lancellus. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 23. num. 3. & seqq. fol. 372. add. si placet, quos etiam Contar. in repet. l. vnica, in intellectu num. 1. & 3. C. si de momeu. poss. & quod usus ita obseruet in quolibet possessorio, testatur M. Ant. Cuchiat. de mentien. cir. poss. nu. 412. tom. 3. par. 2. fol. 300. & quod

detur appellatio ad effectum deuolutiuum, scribit Marches. tract. de commissariis. 2. in commiss. appell. cap. 2. nu. 39. fol. 37. & quod, respectu possessorij appellationes non audatur, nisi quoad dimissionem possessionis partis sententia scribit relatis uerbis Idem March. in eod. tract. in secunda impress. par. 1. de commiss. in poss. salu. & cap. 2. nu. 33. fol. 236. & q. opinio Bar. sit approbata in regno Franciæ, quamuis sit reprobata per Doctores, scribit Rebuff. trac. de sent. execut. 5. glo. 3. sub nu. 2. & 2. tom. 1. fol. 348. & hæc restrictio seruatur passim in curia Maccensis, & in toto statu ecclesiastico, etiam a recentiori constitutione Ægidiana, ut dixi d. cap. 97. sub num. 54.

17. Confirmatur primo hæc restrictio ex illis uerbis, *tamen lata sententia fortituro effectum suum*, quæ sunt in d. l. vnica, C. si de momeu. poss. quia illa uerba non excludunt appellationem, sed solum disponunt, quod per appellationem non impediantur executio, ut aduertunt Abb. cons. 55. in causa, quæ circa principium lib. 2. & alij, quos adducit, sed non sequitur Io. Bapt. Pont. tract. de spoli. lib. 4. cap. 3. sub num. 39. tom. 1. fol. 385.
18. Confirmatur secundo ex eadem, dum dicit, *ita tamen possessionis reformationem fieri oportet, ut integra omnis proprietatis causa seruetur*, ex quibus uerbis Rebuff. d. 21. §. glo. 3. sub num. 2. colligit, quod post executionem sententiæ debet in causa appellationis ita reformari sententia possessionis, ut remaneat integra causa proprietatis, siquæ post executionem adhuc cognosceret de possessione, & ex illo intellectu retorqueretur intellectus Papiensis in pract. in form. appell. ab iuriloc. in glo. vlt. sub nu. 9. fol. 384. & aliorum, qui scribunt, quod relata uerba clare demonstrant, solum reformatum esse ius agendi super proprietate, cum illa l. non dicat, reformatum esse ius super possessione.
19. Contrariam opinionem, quod enim de iure ciuili sit prohibita prorsus appellatio, etiam quoad effectum deuolutiuum tenet Bal. in d. l. vnica, num. 3. in 3. opposit. ibi alij dicunt, & Salyc. sub num. 3. ubi, quæro dicti, C. si de momeu. poss. Rol. à Vail. cons. 77. uiso & bene. sub num. 15. uelut finem, ibi, sed quia, & num. 16. & 7. lib. 2. Papiens. in d. glo. vlt. sub num. 9. fol. 384. & Dec. cons. 28. pro tenui facultate mea ac tem-

poris. col. 3. in fine, sub num. 4. qui duo  
 postremi testantur etiam de opinione com-  
 muni, & quod eorum opinio magis comu-  
 niter reproberetur, dum in ea sunt mentes,  
 quod de iure civili à sententia, in possessio-  
 rio lata, appellari possit, licet eorum opinio  
 non reprobetur in eo, quod dicunt per ap-  
 pellationem sententiae late executionem  
 minime impediri, scribit Olsch. decif. 25.  
 mortuo imitato. sub nu. 19. vers. contra-  
 riam. & quod sit magis communis, testan-  
 tur Io. Bapt. Pont. tract. de spol. lib. 4. cap. 3.  
 sub nu. 39. Ibi, sed communiter. fol. 305. &  
 alij, quos refert, & sequitur Côtat. in d. l. v-  
 nica, io intellectu, sub nu. 4. per totum.  
 & seqq. conclusas. num. 5. non esse rece-  
 deudum in iudicando ab ista opinione, &  
 in ista residet io sub num. 8. quam sequitur  
 etiam limit. 17. nu. 15. & 16. C. si de moti.  
 poss. hincq. negatum tenuerunt etiam  
 Achil. Person. tract. de adpisc. poss. nu. 33.  
 vers. alij autem. fol. 168. referens, Bat. tenen-  
 tem contrarium, esse communem \* reproba-  
 tum, M. Aut. de Amat. decif. 15. sub nu. 15;  
 vers. nec dicatur, licet is postea decif. 88. re-  
 fectus de contrario stylo illius tribunalis,  
 Rugmel. tract. de appell. 5. cap. 3. nu. 705.  
 vers. tunc enim. & quod hac opinio contra  
 restrictionem feruerit in foro capitolino,  
 testatur Luc. Pet. in p. 13. capitol. lib. 4. cap.  
 3. num. 5. quem in hoc refert & sequitur  
 Contas. in intellectu dicitur l. vnica, sub nu.  
 4. testas seruatum fuisse etiam in Roma, &  
 quod hac opinio fortius fore regio Hispani-  
 arum sit seruanda refert, & sequitur Ku-  
 glios. d. uum. 705. in fine, & quod ante  
 Bar. hac fuerit communis \* opinio, vt ap-  
 pellatione denegaretur ad vtumque effectum,  
 recenset Ios. Lud. perus. decif. 30. domina-  
 mariana. num. 16. in fine, & vo. 17. hanc-  
 que esse opin. veram, & receptissimam, &  
 obseruatam vbi seruato ius civile, testatur  
 Hier. Gabi. conf. 35. terrenum. in fine prin-  
 cipij, & nu. 1. lib. 1. quæ refert & sequitur M.  
 Aut. de Amat. d. decif. 15. sub num. 16. &  
 quod pleriq. placuerit constitucie hanc  
 differentiam inter hos Cæsareum, & Ponti-  
 ficium, vt secundum Cæsareum appellatio  
 minime admittatur nec ad effectum suspen-  
 sionis, nec ad effectum deuolutionis, refert  
 Courat. pract. qq. cap. 13. sub nu. 8. vers. pri-  
 mo. fol. 523. & quod hac opinio, quæ fuit  
 veterum quoruundam, fuerit olim commu-  
 nis, & hodie quibusdam adhuc videatur

refert eod. cap. 13. sub num. 8. vers. secunda;  
 licet ipse procedat, distinguendo per tres  
 conclusiones, hæc q. opin. esse frequentiori  
 calculo Doctorum iam in legendo, quam  
 in consulendo approbatam, testatur, & de-  
 fendit Contar. vbi supra, & adde, quæ lo-  
 quendo in adpiscenda possessione, testat  
 supra memb. 4. num. 37. vers. contrarium.

20. Cōprobat̃ primo hæc opinio ex d. l. v-  
 nica, C. si de moten. poss. in illis verbis,  
*sententia fortitur effectum*; fortit enim  
 effectum dicitur sententia; quando transi-  
 it in rem iudicatam, vt scribunt Bal. & alij ci-  
 tati supra. Sed, quando sententia transi-  
 it in rem iudicatam, denegatur appellatio etiam  
 ad effectum deuolutionis. Ergo dec.

21. Cōprobat̃ secundo, quia, prohibita  
 appellatio, censetur regulariter prohibita  
 ad vtumque effectum, vt ex Broder. & Cef.  
 Barz. testat supra memb. 4. sub num. 37.  
 vers. contra.

22. In praxi apud nos, quicquid sic in pun-  
 to iuris seruato restrictio, quam secutus  
 sum etiam supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54.  
 vt admittatur appellatio deuolutiua, non  
 retardata executione, hancque praxim ac-  
 cipimus quoad ius Signaturæ iustitiæ tri-  
 bunalis, omnium supponimus, dum causas ap-  
 pellationum, interpositarum à sententijs la-  
 tis in causis possessionis, delegat quoad ef-  
 fectum deuolutiuum, referendo cum clau-  
 sula, *sine fraudicio legitime executionis*, qua-  
 tenus agidiana locus sit. quoniam clausula  
 dicitur esse solitaria Lancel. tract. de attenta.  
 par. 1. cap. 13. de attenta, & in nou. appell.  
 pend. limit. 15. princip. uum. 3. fol. 373. de  
 hac etiam praxi in tribunali Rotæ Maccar-  
 ensis testatur M. Aut. de Amat. decif. 88. &  
 quod ita obseruatur constitutio agidiana,  
 retulit infra num. 25. vers. exiende eam.

Nec quod ex difficultate facit, quod  
 hodie in commissione reformatoria plerū-  
 que apponi solent in fine iurisdicte verba,  
*vel si magis placeat, committatur eidem, quod  
 exegerit, quatenus sit locus constitutiui a-  
 gidiani, sin minus causam appellationis es-  
 gnat, & Signatura restituat, placeat de se-  
 cunda parte, quasi Signatura committat cau-  
 sam appellationis, quatenus agidiane locus  
 non sit, alias eam nullatenus committat, sed  
 committat solum executionem.*

Quia respondet, quod huius difficultati  
 occurrat altera species rescripti supra rela-  
 ta, & praxi, quæ aliter seruetur, & alit.

Hancq.

Flançq; eandem præsum delegendi quoad effectum deuolutiuum seruat designatura in appellationibus à mandatis decretis, & relaxatis vigore obligationis in forma cameræ, & à cæteris alijs sententijs, latis super re, quæ celeritatem desiderat, quia eas semper delegat cum clausula, *sine præiudicio legitime executionis*, ut si ipsi infra limit. 9. sub nu. 18.

Reliquas, pertinentias ad stylum referri debendi super eiusmodi sententijs latis in causa possessoria, vide infra num. 142. & 143.

24. Vnus huius praxi admittendi appellationem quoad effectum deuolutiuum habet magnam utilitatem, & requiritur, nam quia facilius forsitan poterit obtinere in possessorio, quàm in petitorio, sicut considerat M. Ant. Cu. l. 1. a. de menten. circa postu. 424. tom. 3. par. 2. fol. 306. etiam, si in possessorio, in quo forsitan possit in causa appellationis, melius probando, seu melius deducendo iura sua, obtinere, & in petitorio deficerent ei probationes, remaneret omnino exclusus.

25. Retenta restrictione, praxique admittendi appellationem quoad effectum deuolutiuum.

Extende eam, ut procedat etiam ubi extat statutum, seu constitutio prohibens appellationem in possessorijs momentaneis, prout in prouincia Marchie extat constitutio lib. 6. cap. 2. quæ ab Aegidio Cardinali eius auctore vocatur constitutio ægidiana, ut latius enarrant literæ confirmatorie dictæ constitutionis, & Io. Bapo. Pontan. n. act. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 42. tom. 14. fol. 305. nam obseruantia dictæ constitutionis est, ut admitatur appellatio deuolutiua, sicut admitteretur de iure ciuili, ut retuli, & seruatus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 34.

Contrariam opinionem, quodd enim, attestat dicta constitutio ægidiana, sit sublati prorsus omnis appellatio, etiam deuolutiua, tenent Grat. quem citauit d. cap. 97. sub nu. 34. Io. Lud. decif. perus. 10. domina martiana. num. 22. & 23. & sentit Io. Bapt. Pontan. tract. de spol. lib. 4. ap. 3. sub num. 42. fol. 305. dum ait, quodd dicta constitutio nequid renouauit iuris crullis sanctionem, sed eam uberiorem reddidit.

Comprobatur primo hæc opinio, quia

alias d. constitutio, si disponeret prorsus idem, quodd disponit ius ciuile, videretur superflua per ea, quæ retuli d. cap. 97. sub nu. 34. sed huic comprobationi patet solutio ibidem.

26. Comprobatur secundo, quia constitutio ægidiana non prohibet simpliciter appellationem, ut prohibet ius ciuile, sed vterius prohibet iudici ad quem, ne eam aliquo modo recipiat, & iudici à quo, ne illi in aliquo deferat. Ergo prohibet etiam appellationem deuolutiuam, quia recipere appellationem deuolutiuam esset aliquo modo eam recipere.

Comprobatur tertio, quia, si constitutio ægidiana disponeret idem prorsus, quodd disponit ius ciuile, superflua, immo non vere Rom. aliq. Doct. quos citauit supra memb. 3. num. 10. declarasset, quodd constitutio ægidiana non extenditur ad loca, quæ sunt extra terras et ecclesias, nam dicitur, & constitutio ægidiana disponit idem, quodd ius ciuile, & ius ciuile seruatur extra terras ecclesiarum, ergo superflua, & non vere dicimus, quodd constitutio ægidiana non seruatur extra terras ecclesiarum.

Quid id endum?

Respondetur, quodd licet hæc opinio contra extensionem non possit subueniri, præsertim in ægidiana, tamen in praxi seruatur extensio.

27. Subrestringe eandem secundam restrictionem in possum supra nu. 16. ut non procedat in illis possessorijs, in quibus appellatio non solum est prohibita, sed est etiam appellanti imposita poena, quia in illis, loquendo de iure ciuili, nec ad effectum deuolutiuum potest appellari, vide quæ scripsi supra memb. 4. num. 34. & sub num. 37. vtr. confirmatur.

Nota ex hac subrestitutione, quod tanta opinionum contrarietas potest conciliari, ut opinio affirmatiua procedat in possessorijs, in quibus appellatio est prohibita sine poena, & opinio negatiua procedat in possessorijs, in quibus appellatio est prohibita cum poena.

28. RESTRINGE III. ut non procedat in interlocutoria, quia ab ea potest appellari in iudicijs possessorijs, Dec. in 1. ap. 52. pastoralis. num. 28. ibi, vnde licet. de appell. M. Ant. Blanc. tract. de compromiss. q. 4. in verbo, causa emergens. sub num. 21. vtr. quæ adducitur in fine, tom. 3. par. 1. fol. 167. Nau. conf. 121. in causa possessorij, sub np. 4. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent.

attent. & innotu. appell. pend. limit. an. princ. num. 5. fol. 370. Contar. in l. vni. ca. limit. 5. num. 1. & seqq. & q. 16. num. 1. C. si de mon. poss. Maran. Vestr. Grauat. & Ios. Cum. quos citauit lib. 1. cap. 97. sub nu. 98. & esse verissimam restrictionem testatur Contar. d. limit. 5. sub num. 1. ver. Est tamen verissima.

Ratio huius restrictionis est duplex.

Prima ratio est, quia in materia odiosa non est idem ludichum de causa principali, & de articulis adhaerentibus, quia debet fieri stricta interpretatio, vt refert, & sequitur Contar. in dicta. limit. 5. num. 2. ver. huius autem. sed dispositio, quae prohibet appellationem, est odiosa. Ergo debet strictè interpretari.

- 19 Secunda ratio est, quia quādo grauat; quod infertur per interlocutoriam, non potest reparari per appellationem à sententia diffinitiuā, tūc potest appellari ab illa interlocutoria, Cyn. in l. 7. ante sententiam ubi, tu ergo dicas. fol. 475. Bar. num. 2. & Paul. de Cast. nu. 2. C. quor. appell. non recip. Bar. in l. 2. in princ. & nu. 2. & 26. & Paul. de Cast. sub num. 1. ff. de appell. recip. vel non. Bal. in l. 1. num. 4. ver. modo quero. C. de episcopi. & in l. 9. post sententiam. ver. pone ergo. num. 7. & 8. C. de sent. & interloc. omni. lud. Franch. in cap. 1. super eo. si secundum. not. 2. num. 3. & sub num. 4. ver. concludite ergo. de appell. Maran. in suo spec. par. 6. n. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 308. limit. 3. & nu. 366. ver. vltimo pro complemento. fol. 511. Becc. conf. 31. quod appellari. num. 2. & quod ideo appellatio ab interlocutoria, quae continet grauamen irreparabile, & executionem irreparabile, figit statim manus iudicis, quo oblique illa inhibitione refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 17. de attent. & innotu appell. pend. limit. 1. num. 92. & seqq. fol. 360. & & late dixi etiam supra lib. 1. cap. 97. num. 81. & quod hoc procedat in interlocutoria super possessorio, si non possit reparari grauamen in diffinitiuā, scribit Olsch. dec. 15. mortuo intestato. sub num. 14. ver. contrarium. & ita transit Contar. in d. l. vnica. limit. 5. num. 3. ver. sed an ratio. C. si de mon. poss.

Sed grauamen, quod infertur per interlocutoriam in causis possessorijs, non potest reparari per appellationem à diffinitiuā,

quia à sententia diffinitiuā in causa possessoria est prohibita appellatio; Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. num. 308. limit. 3. fol. 505.

Ergo ab interlocutoria lata in causa possessoria potest appellari.

- 30 Confirmatur primo hac restrictio, quia licet statum prohibet appellationem à sententia potestatis, tamen debet intelligi de appellatione à sententia, quae est strictè diffinitiuā, vt ex Bas. in l. 1. in princ. ff. de offic. prefec. prator. & in addit. ad spec. tit. de sent. referunt & sequuntur Soc. conf. 39. cap. primum. num. 12. ver. praeterea vt inquit. lib. 4. & late Alex. conf. 50. vltis actis. sub num. 2. lib. 2. vnde à sententia, quae habet vim diffinitiuā, poterit appellari, quia non dicitur strictè diffinitiuā, & dispositio, quae loquitur de sententia in materia tam odiosa, debet intelligi simpliciter, & in suo prior significatione, Soc. d. conf. 39. num. 12. in fine.

- 31 Confirmatur secundo, quia rescriptum, quo committitur causa, appellatione remota, intelligitur remota solum à diffinitiuā, in negotio principali, & non in incidentibus, & accessorijs, Fely. in cap. 1. causam quae, versus finem, sub num. 27. ver. & dum. de rescript. Rot. d. ibi. dec. 100. ex nouo. num. 10. in fine, & nu. 1. par. 2. & Broder. trac. de appell. par. 1. tit. 11. col. 13. in fine, & col. 24. in princ.

Contra tamen istam confirmationem, de directo, quod nimirum censetur prohibita ab interlocutoria, & non à diffinitiuā, vide Lanrell. trac. de attent. par. 2. cap. 1. limit. 8. ver. sexto, num. 30. & 27. fol. 365.

Confirmatur demum ex conclusione generalis, quod, prohibita appellatione à sententia diffinitiuā, non censetur prohibita ab interlocutoria, testibus Bar. in l. 1. in princ. ff. de appell. recip. Bal. Ang. Fely. M. Ant. Blanc. Neufz. Maran. Grau. & Ios. Cum. quos citauit d. cap. 97. sub num. 98. vbi etiam de communi opin. & dixi etiam infra limit. 16. num. 5. ver. Quinthus.

Ratio generalis istarum omnium confirmationum est, quia appellatione sententiae in dubio intelligitur de diffinitiuā, & non de interlocutoria, & sic in priori significatione, Cyn. in l. 7. ante sententiam. C. quot. appell. non recip. & quod intelligatur de diffinitiuā, & non de interlocutoria, & sic in posteriori signi-

significat: & ideo si statum requireret, vel potenter confilium sapientis in sententia, in dubio intelligatur in definitiva, & non in interlocutoria, refert, & sequitur Franch. in cap. 5. cum appellacionibus. §. si verò, num. 3. vers. vltimū notat. de appell. in d.

32. Contrariam opinionem; quod enim minus possit appellari ab interlocutoria, dicitur Bol. in l. unica, num. 4. vers. or modor. C. si de mōm. poss. & pluribus comprobatur, & sequitur Menoch. tract. de adific. poss. reman. q. 99. nu. 83. & seqq. ibi, ceterum in multis, & num. 86. & Rot. diuers. decif. apud idem tenuerunt. num. 5. par. 1. qui scribit, quod prohibita appellacione à sententia intelligitur prohibita ab omni eo, post quod peruenitur ad sententiam, dummodò tangat negotium principale.

33. Comprobatur primo ista contraria opinio, quia si in interlocutoria militat eadē ratio prohibitionis, quæ militat in definitiva, tunc æquē ab una, sicut ab altera censetur prohibita appellatio, Bened. à Plumbino in l. etiam. §. absens. ff. de manumif. vind. quem refert, & sequitur Menoch. ubi supra, & ante eum Alex. cons. 5. visis à liti. sum. 22. lib. 2. & latius Fely. in cap. 18. causam quæ. sub num. 27. vers. & dum dicit. de rescip. Achil. Perfon. tract. de adific. poss. num. 336. vers. ego bene facior. tom. 3. par. 2. fol. 269. & quod statum, loquens de appellacione à definitiva, militet in interlocutoria quando in casu est eodem ratio, scribit Paul. de Cast. cum quo tranfit Franch. in cap. 53. pastoralis. q. 6. in fine num. 24. de appell. & quod data identitate negotij principalis, & incidentium, clausula (appellacione remota) operetur in omnibus, scribit Rot. diuers. d. decif. 100. num. 20. vers. sexto. par. 1. & quod sit præiudicium, quod inferatur per interlocutoriam, possit reparari in iudicio petitorio, tunc quæ ratio non potest appellari à definitiva lata super possessorio, eadem ratione, & fortiori non possit appellari ab interlocutoria, cum sit minoris præiudicii, quā in definitiva lata super possessorio, scribit Cujac. in l. unica, limit. §. num. 4. vers. limitis modo. C. si de mōm. poss.

Sed militat eadē & maior ratio, quia si cur grauamen sententiæ definitivæ potest reparari in petitorio, & ideo prohibetur appellatio, ita etiam in eodem petitorio po-

test reparari grauamen interlocutorie, & dixi infra num. 36.

34. Ex hac comprobatione domini de Rota deciditur, quod statum Vi bis, quo casus, post annum non possit dici de nullitate sententiæ, intelligitur etiam de nullitate interlocutorie, ex quò videtur inconueniens, quod casus terminetur definitiva, quā interlocutoria, Put. decif. 274. die 5. Maij. num. 3. lib. 3. quem refert & sequitur Conzar. d. limit. §. num. 6. in fine.

35. Comprobatur secundo, quia licet prohibita appellacione à sententia in tali causa, censetur prohibita solum à definitiva, & non ab interlocutoria, tum quia appellacione sententiæ intelligitur definitiva, ut dixi supra sub num. 32. vers. ratio. tum quia debet strictè intelligi prohibiti; quominus ledatur ius commune.

Tamen secus est, quando appellatio non prohibetur à sententiæ in tali causa, sed prohibetur simpliciter in tali causa, quia tunc ita intelligitur prohibita appellatio à definitiva, sicut ab interlocutoria, Franch. in cap. 70. interposita. §. ille denique. vers. sed si queratur. num. 7. de appell. Fely. in cap. 28. causam quæ. vers. item, sub nu. 27. de refert. & Dec. cap. 53. pastoralis. sub nu. 30. ibi, sed considerandum est. de appell. & quod, si statum prohibeat appellacionem à sententiæ alicuius officialis, intelligatur prohibere solum à definitiva, secus si disponat, ne possit appellari à potestate, quia intelligitur prohibere etiam ab interlocutoria, scribit Abb. in d. cap. 53. pastoralis, num. 6. vers. item adde aliam. & Franch. sub num. 22. quæst. 6. rursus idem Franch. in claro. §. ille denique. num. 7. vers. sed si queratur. in fine.

In simili, si statum dicit, quod in causis damnorum datorum sufficiat probatio per sacramentum, tunc quicquid quocumque modo incidenter tangit causam damni dati, potest probari per sacramentum, si secus est, si statum diceret, quod in causis damnorum datorum possit probari damnum datum per sacramentum, quia isto casu potest solum damnum datum probari per sacramentum, & non alius articulus emergens in causa damni dati, Bar. in l. 3. solent. num. 6. ibi, ex hoc aduerteret. ff. de alim. & cibari. leg. quē referunt, & sequuntur Franch. d. §. ille denique. sub num. 7. Fely. d. cap. causam quæ. ad finem, Dec. d. cap. pastoralis, q. 8. nu. 31.

num. 31. & 32. Soc. lum. in conf. 300. in causa interpellationis. num. 6. in 3. q. ibi, pro hoc adduco. lib. 2. & communiter omnes in diversis locis.

Sed iura citata supra in 5. limit. principali no. 1. & in hac limit. 6. memb. 3. no. 3. prohibent simpliciter appellationem in causa missionis in possessionem bonorum, nulla facta mentione de sententia, sicut aduertit Menoch. d. q. 99. sub num. 814.

Ergo appellatio ita est secus prohibita ab interlocutoria, sicut à diffinitiva.

In hac opinioinum contrarietate Achil. Person. tract. de adipisc. poss. sub num. 334. vers. ego autem. tom. 3. par. 2. fol. 168. in fine, inquit in sententia de immittendo aliquem in possessionem, censet posse distinguere ut si interlocutoria de immittendo aliquem in possessionem sit lata, non citata parte, & non seruat ordine, tunc sit vera restrictio, quod possit appellari ab interlocutoria, secus si interlocutoria de immittendo in possessionem sit lata, citata parte, & seruat ordine, quia tunc procedit opinio contraria, huicq. Achillis distinctioni assentitur Raginell. tract. de appell. §. 3. cap. 3. sub nu. 649. vers. & ab interlocutoria. in fine. fol. 118.

Sed parcat mihi Achil. Person. quia ipse videtur errare in duobus: Primo quia, dum ipse considerat, an sit seruatus, vel non seruatus ordo, nihil speciale constituit in interlocutoria, cum etiam à diffinitiva possit appellari quando non seruatur ordo, vi laice prosequutus sum infra num. 113. & seqq. Secundo videtur errare, quia ipse discedit à terminis: nam Doctores loquuntur de interlocutorijs, quibus admittuntur, vel non admittuntur in iudicio contentiosis testes, iura, & similia, ipse vero loquitur de missione heredis in possessionem, contradictione non existente, cui missioni non adaptatur interlocutoria, de qua loquuntur Doctores, tum quia de non adit contradicent, tamen habet naturam, & effectum diffinitiuæ, & ideo non potest ab ea appellari, Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. num. 820. & Ragin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 649. vers. non etiam. tum quia missio heredis in possessionem ex remedio legis fin. C. de edic. diu. ad. toll. habet executionem paratam, à qua non datur appellatio, Menoch. d. nu. 820. & 821. & dixi supra nu. 12.

36 Ergo adhuc simpliciter opinioni negatiue

contra restrictionem, quod non possit appellari & moueri tum ex allegatis num. precedenti in secunda comprobatione, tum ex sequenti responsione.

Non obstant adducta pro restrictione, & praesertim secunda ratio, adducta supra num. 29.

Quia, retorquendo illam rationem, respondet, quod grauamen interlocutoriae potest reparari tum per appellationem deuolutiuam à sententia diffinitiva, quia ad effectum deuolutiuum potest appellari, retuli & sequutus sum supra num. 16. & seqq. & num. 25, tum quia, data pro vera opinione quod esset penhibita appellatio etiam quoad effectum deuolutiuum, superest iudicium petitorio, in quo sicut potest reparari praedictum sententiae diffinitivae laesum in petitorio, ita etiam debet posse reparari praedictum, & grauamen interlocutoriae, & consequenter non debet posse appellari, Paul. de Castr. in conf. 39. quod à sententia lata. lib. 1. Dec. in l. fin. num. 50. in fine, ibi, nam non potest appellari. C. de edic. diu. ad. toll. & Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 99. sub num. 817. & 818. & quod à sententia lata super petitorio non possit appellari eo quia eius grauamen potest reparari in petitorio refert & sequitur Maran. in sum spec. par. 6. a. 21. princ. in verbo, & quandoque appellatur. sub num. 305. limit. 16. fol. 304.

Hac opinio negatiua contra restrictionem non solum est vera ex praedictis rationibus, sed seruatur etiam in praxi.

37 Retenenda tamen restrictio, non quia sit vera, sed quia per subrestrictiones, & declarationes potest reduci ad concordantiam pro his, quibus placet formare restrictionem.

Subrestringe primo eandem restrictionem ut non procedat, quando appellatio prohibetur in quod res, seu sententia ecclesiastica desideret, ut in casibus legum, de quibus scripsi supra memb. 4. sub num. 38. vers. primus. quia, cum celeritas ita impediatur per appellationem à diffinitiva, sicut per appellationem ab interlocutoria, appellatio ita intelligitur prohibita à diffinitiva, sicut ab interlocutoria, ut etiam aduertit Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 99. num. 823. & ita est seruandum, ne leges calliditate hominum reddantur vanae.

38 Subrestringe secundo, ut non procedat, quando grauamen interlocutoriae est reparabile,



abile, quia tunc non conceditur appellatio, sicut enim non conceditur à diffinitiva, quando eius præiudicium potest reparari in iudicio petitorio, ita & multo minus conceditur ab interlocutoria, cum sit minoris præiudicii, ut considerat Contar. in d.l. vnica, limit. 5. num. 4. vers. limita modo. C. si de mom. poss.

- 39 Declara primo hanc subrestitutionem, vt graueni interlocutoria, lata in iudicio possessorio, possit reparari quinq; vijs. Prima via est, vt reparetur in possessorio plenario, & hæc via procedit solum in interlocutoria possessorijs summarijs. Secunda via est, vt reparetur in ipsa sententia diffinitiva, quia & si iudex grauet aliquem in interlocutoria, tamen potest deinde, sententiæ diffinitivæ proferre totaliter ad illius fauorem, & sic euanciscit præiudici illius interlocutoria, & ista via procedit tam in interlocutoria possessorijs ordinarijs, quam in interlocutoria summarijs. Tertia via est, vt id, quod iudex interlocutus est non esse sufficiens, seu non esse legitimum, mutetur, & denuo fiat ira, vt non possit impugnari de insufficientia, seu non legitimitate, vt pota, si iudex pronuntiauerit, non esse legitimum procuratorem, seu libellum esse ineptum, quia poterit constitui nouus procurator, & formari nouus libellus; & licet, dum tollitur impedimentum, quod præstabat interlocutoria, ne posset procedi ad vteriora, insurgat graueni, vt debeat nouus constitui procurator, & nouus formari libellus, tamen hoc nõ attenditur, quia est adeo modici præiudicii, vt ius civile non concedat posse appellari. Quarta via est, vt reparetur in iudicio petitorio, & ista similiter procedit tam in interlocutoria possessorijs summarijs, quam in interlocutoria possessorijs ordinarijs. Quinta via est, vt reparetur per viam appellationis deuolutivæ à sententia diffinitiva, & ista procedit solum in interlocutoria lata in possessorio ordinario, quia in summario denegatur appellatio etiam ad effectum deuolutiuum, ut dixi supra memb. 2. num. 3. & quacunque istarum via possit reparari, dicendum est, non posse appellari ab interlocutoria, quia esset appellatio superflua, cum possit reparari, vt declarat, non tamen ita explicite, Cōtar. in l. vnica, limit. 5. sub num. 12. vers. limita, triam. C. si de mom. poss.

Secus est in iudicio petitorio, quia in eo

potest appellari ab interlocutoria quocunque, graueni non possit reparari per appellationem à diffinitiva.

Infero ex hac declaratione, quod si reus absoluitur in iudicio possessorio ab obseruatione iudicij, actor non potest appellare, quia eius graueni potest reparari in iudicio petitorio, & potest etiam reparari, inchoando denuo iudicium.

Quicquid in contrarium scripserit Contar. in l. vnica, limit. 26. num. 1. & 2. C. si de mom. poss. quia eius ratio, dum dicit, posse appellari eo quia est interlocutoria, confutatur ex prædictis, quia licet sit interlocutoria, tamen ab ea non potest appellari, si possit reparari in petitorio, ut testatur ipse Contar. à me citatus supra in hac prima declaratione; vnde ex eiusdemmet armis vulneratur hæc sua opinio; sed aliud est in petitorio, vt dixi infra limit. 47. memb. . . num. . .

Extende hanc illationem vt sit vera etiam in Ciuitate Lucensi, quia & si illius Ciuitatis statuta lib. 5. cap. 5. vers. ab interlocutorijs verb. disponant, vt possit appellari ab interlocutoria, quæ non expectat post se sententiam diffinitivam, tamen procedit hoc in iudicio petitorio, non autem in possessorio, in quo remanet iudicium petitorium, quo potest reparari graueni illius interlocutoria absoluentis ab obseruatione iudicij possessorijs.

Limita eandem primam declarationem, vt non sit vera in interlocutoria possessorijs iudicij, quæ feratur cū plena causæ cognitione super aliqua exceptione, quæ contrariatur proprietatem, & ideo patias præiudici etiam in petitorio iudicio nisi ab ea fuerit appellatum, quia tunc potest ab ea appellari per ea, quæ scribit Contar. in l. vnica, q. 15. exduccas. sub num. 26. vers. sed vt eandem. & in alijs terminis limit. 24. no. 48. & 49. C. si de mom. poss. quia ubicunque graueni illatum in possessorio non potest reparari in petitorio, tunc potest appellari, \* vt ex communi \* omnium opinione scribit Contar. in d.l. vnica, limit. 1. num. 1.

Nec obstat, quod possit reparari per appellationem deuolutivam à sententia diffinitiva, ferenda in possessorio.

Quia respondeo, quod ubicunque ita agitur de proprietate, vt ei fiat præiudici, tunc non remanet merum possessorium, sed assumit naturam petitorij, in quo non attenditur

ditur reparabilitas per viam appellationis deuolutiue à diffinitiuā, sed datur simpliciter appellatio suspensiuā.

Subdeclara obiter hic eandem primam declarationem, vt in iudicio petitorio tripliciter eueniat, quod grauamen interlocutorie non possit reparari per appellationem à diffinitiuā. Primo potest euenire ex eo, quod appellatio à diffinitiuā sit prohibita, vt dixi supra in declaratione, vers. secus. & nunquid dicatur non posse reparari, quando est prohibita solum suspensiuā, sed est concessa deuolutiua, hic non derogamus. Secundo potest euenire ex eo, quod interlocutoria sit lra super exceptione, quæ non reddat iudicium rationallum ipso iure, quo casu necessaria est appellatio, aliis illa interlocutoria transiit in rem iudicatam, & postquam transiit in rem iudicatam, reuocari amodo non potest, & de hac irreparabilitate vide, quæ scripti supra q. 11. num. 55. & sub num. 45. extens. 1. Tertio potest euenire eo, quia interlocutoria non expectat post se aliam diffinitiuā, à qua possit appellari, qualis est interlocutoria absolutionis ab obseruatione iudicij, de qua videnda sunt, quæ scripti infra limit. 47. memb. 1. num. 27. exempl. 3.

- 40 Declara secundò eandem secundam restrictionem illatæ ex ipsa, vt si grauamē interlocutorie sit vndique irreparabile tam per viam appellationis, quàm per viam iudicii petitoris, tunc appellatio ab ista interlocutoria omnino concedatur, & in hoc omnes conveniunt, quia ratio est eadem, & ita procedat restrictio, posita supra num. 28.

- 41 Exemplificā primo hanc declarationem in interlocutoria, quæ iudex admittit testes post lapsū terminū, vel testes inhabiles, quia grauamē huius interlocutorie nō potest reparari, & ideo potest ab ea appellari, vt loquendo in materia indifferēti, scribunt Bar, in l. 1. vers. finem, nu. 25. vers. tertio quarto ponit, ff. de appell. recip. Bal, in l. 2. num. 19. q. 13. C. de episc. aud. Bellam, in cap. 11. super eo, num. 23. q. 21. de appell. Corn. conf. 35. circa primum, in princ. lib. 1. Fulv. Pace, tract. de probat. lib. 1. cap. 58. num. 42. in fine, & sub nu. 47. & Glauat, in annot. ad prax. Veltz, lib. 3. cap. 10. num. 6. & loquendo in causa possessionis, scribunt Bal, in l. 9. post seuerentiā. nu. 7. & 8. vers. ponit ergo. C. de senten. & interloc. omni iud. Aulr. ad Ca-

pel. Tholof. decif. vir. num. 3. Olafch. decif. 25. mortuo intestato. sub num. 14. vers. contrarium. Veltz. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 8. vers. & quauis. & Coniar, in l. vnica, limit. 5. sub num. 13. C. si de mor. possit.

Et quod hæc interlocutoria contineat grauamen irreparabile, scribunt Rebuff. tract. de senten. execut. art. 1. o. gl. 1. num. 7. tom. 1. fol. 403. & Fulv. Pace. d. cap. 58. num. 47.

Ratio quare grauamen huius interlocutorie sit irreparabile est ea, quia non potest reparari per appellationem à diffinitiuā, Bal, in d. l. 9. post sententiā. nu. 8. & alij communiter in diuersis locis, sed hæc ratio non est bona.

Ratio ergo est, quia licet possit appellari à diffinitiuā ad effectum deuolutiuum, licet etiam possit, omiſſa appellatione, recurrere ad iudicium petitorium, tamen damnum est irreparabile, quia licet testes inhabiles, qui non debuissent admitti, non probent, quia iudicis ignorantia, vel dolus non debet posse ledere iura partium, tamen adhuc facient aliquale indiditum, in tam quod statim hic inde paribus probationibus, super existant pro vna parte isti inhabiles, vtique sufficientes ad victoriam iam in prima, quā in vlti iustitiantia, vt bene considerat Bar, in d. l. 2. sub num. 25. q. 3. ff. de appellat. sicque illud grauamen non solum non reuocatur in causa appellationis, sed operatur, vt grauus denot succumbat, & confirmetur sententiæ similes potest de facili euenire casus, vt condemnatus in possessorio non possit habere probationes sufficientes in petitorio, & sic vndique remanebit exclusus propter admissionē illorum testium, Abb. in cons. 55. in causa quæ, circa principium, lib. 2. & Rip. in cap. 18. sep. col. 1. in fine, vers. Lex præmissis. nu. 3. de restit. spol. fol. 31. & quod hanc rationem, qui amittit possessionem, patitur magnum damnum, quia, si obicura fuerint virtusque iura in questione proprietatis, pronuntiabit pro possessore, scribi in questione, an minor debeat restituere, Glof. vlt. in l. vnica, in verbo, reformationem, C. si de mor. possit.

Contra hanc exemplificationem; quod enim non possit appellari, eo quia grauamen tractat reparari in petitorio, tenet Menoch, tract. de adipisc. possit, remed. 4.

quæst. 99. sub om. 816. & 817.

Reuten exemplificatione.

Amplia primo eam, ut procedat etiam si interlocutoria esset negativa, videlicet, restem, seu testes non esse admittendos, quia poterit similiter appellari, ut in materia indifferenti scribit Spec. tit. de teste. §. 1. num. 42. vers. recepta autem lib. 1. fol. 112. quem refert, & sequitur Fulv. Pacciar. de probat. lib. 1. cap. 38. sub num. 42. & idem scribit Graual. in annot. ad prax. Vestr. lib. 3. cap. 10. sub num. 6. Et loquendo in causa possessoria, scribit Bal. in l. 9. post sententiam sub num. 8. C. de seuteu: & interl. om. iud. Nicol. tract. de concord. gloss. cōg. 6. fol. 6. moder. 4. sub nu. 26. tom. 18. fol. 191. Auz. ad Capel. Tholof. decis. ult. nom. 3. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub nu. 8. vers. & quævis. & Olisch. decis. 25. moruo interlato. sub num. 14. vers. contrarium.

Et quod ab interlocutoria, quia iudex excludit à probando, possit appellari, scribit, loquendo in materia indefinita, Bal. in l. 9. ante ito; sub om. 4. vers. Tu ergo scias. ff. que sentis. cog. & loquendo in causa possessionis, scribit idem Bal. in margar. ad l. uoc. in verbo appellatur ab interlocutoria. & Olisch. ubi supra.

Contra hanc ampliationem tenet Menoch. tract. de scriptis. post. rem. 4. q. 99. sub num. 816. & 817. dicens, non posse appellari, quia eius gravamen potest reparari in iudicio petitorio.

- 44 Ego censeo, hanc opinionem contra ampliationem esse veram, sed non censeo veri rationem, quam adducit Menoch. quia potest evadere casus, quod sibi deficient testes circa proprietatem, & illos, quos habet circa possessionem, non possit amplius examinare quoad iudicium possessionis, quia iam est terminatum; & sic preiudicium remaneret irreparabile. unde dico, rationem esse, quia gravamen potest reparari per appellacionem devolutivam à sententiæ diffinitivæ, ferenda super possessorio, cum in causa appellacionis possit iudex ad quem illas testes admittere, & posse appellari quoad effectum devolutivum à sententiæ lata in possessorio iudicio, reclusi, & sequutus sum supra om. 16. & seqq. & om. 25. & in interlocutoriam, latam super exceptione peremptoria, posse revocari, & reparari per appellacionem à diffinitivæ, quævis non

appellatur ab interlocutoria, & transcat in rem iudicatam, scripsi supra q. 1. sub nu. 45. exten. 2. & seqq. & hanc interlocutoria est lata super exceptione peremptoria, quia non admissio probationum potius petimur, quam differat; & non a hac, quia ea abibi non invenies, cum sit consideratio nostra, & valde legalis.

- 45 Amplia secundo, ut sicut potest appellari ab interlocutoria admissionis testium, ut dixi, ita ei iam possit appellari ab admissione articulorum, etibus ijs, quos citavi. & sequutus sum infra limit. 47. princ. memb. 1. um. 142. & similes ab interlocutoria non admissionis articulorum, seu capitulorum, Nat. conf. 172. in causa & questione, sub num. 2. lib. 1. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 86. & 166.

Hæc ampliatio, quoad interlocutoriam non admissionis articulorum, non est lata, quia eius gravamen potest reparari per appellacionem à diffinitivæ, ut dixi in præcedenti.

- 46 Limita eandem exemplificationem, ut non procedat, quando probationes non admittendæ essent omnino impertinentes, quia tunc licet admitantur, tamen pars non gravatur, Bar. in l. 2. nom. 25. vers. tertio quæro. ff. de appell. recip. & Bal. in l. 1. num. 19. q. 13. C. de epis. aud. si non est gravata; ergo non appellat. Vbi supra, & quod non gravatur non appellet, latè prosequutus sum supra q. 5. um. 94. & seqq. & quod pars isto casu non sit gravata, patet, quia probationes, omnino impertinentes, nullum faciunt inditium.

- 47 Exemplifica secundo eandem secundam declarationem positam supra num. 40. in interlocutoria, quia iudex pronuntiat super competentia, seu incompetencia, quia ab eis potest appellari, ut loquendo in materia indefinita, scribunt Bar. in l. 2. ex quacumque. num. 10. vers. quæro utrum à sententiæ, si quis in ius voc. non leni. & in eiusdem repetitione num. 14. vers. iuxta hoc quæro, & in l. 2. vers. secundo quæro. num. 13. ff. de appell. recip. vel non. Bal. in l. 2. nu. 13. vers. septimo quæro. C. de epis. aud. Bellam. in cap. 12. super eo. q. 14. sub num. 6. & ap. pell. Guid. pap. decis. 10. si iudex proponit, num. 2. & decis. 75. sed circa hoc. sub num. 2. & tract. de appell. q. 60. nu. 45. tom. 3. fol. 59. Rebuff. tract. de sent. exten. art. 10. glo. 1. num. 9. vers. o. d. o. tom. 1. fol. 404.

Nnn

My-

Myſing. in ſingul. obſer. cent. 3. obſer. 35. appellatio: num. 1. & Fulu. Paccian. tract. de probat. lib. 1. cap. 58. num. 47. & de commun. testant. Becc. conf. 21. dubitatum fuit. in fine. nu. 42. & conf. 31. quod appellat. num. 2. & 3. lib. 1. Rol. à Vall. & Maſuet. quos reſuſi. & ſequutus ſum ſupra lib. 1. cap. 101. nu. 18. & tenui eod. lib. cap. 97. ſub num. 58. & loquendo in cauſa poſſeſſoria. ſcribit Menoch. t. 122. de adipiſc. poſſ. rem. 4. q. 99. nu. 822. & 823. verſ. declarant primo.

Ratio huius exemplificationis eſt. quia. ſi iudex pronuntiat. ſe non eſſe iudicem. per cuiuſmodi interlocutoriam non ſperatur alia. & ſi pronuntiat. ſe eſſe iudicem. non poſt reparari per appellationem à diſſinitia. quia ſtatim coactio coactio. & executio: ſatis enim coactio litigand. coram non ſuo iudice non bene poſt poſtea reparari. Bar. & Bellam. in locis ſupra proxime citatis. & quod. lata pronuntiatione ſuper competentia. vel incompetencia. non expectetur alia ſententia. ſcribit Rebuſſ. loco ſupra. proximè citato. & quod aſſerit grauamen. quod non poſt reparari per appellationem à diſſinitia. & ideo concedatur appellatio. deducunt Rol. à Vall. conf. 33. articulus. nu. 1. in fine. num. 1. & 7. lib. 4. & Becc. d. conf. 31. num. 2. & 3. & quod debeat poſſe appellari. ne iudices incompetentes trahant ad ſe omnes cauſas. refert & ſequitur Rugin. tract. de appell. ſ. 2. cap. 3. in verbo. competentia. ſub num. 186. fol. 84.

- 48 Hec exemplificatio (loquendo in iudicio petitorio) & ſi in vitroque caſu communiter teneatur. & vera ſit ratio in caſu. quo iudex pronuntiat negativè. ſe non eſſe competentem. quia tunc. cum non expectetur alia ſententia. poſt appellari. vt reſuſi. & ſequutus ſum etiam infra lim. 47. memb. ... num. 3. tamen ratio. quam Bar. Bellam. Rol. à Vall. & Franc. Bec. ſupra citati aſſignant in altero caſu. quando pronuntiat affirmatiue. ſe eſſe competentem. mihi nunquam ſatisfecit. quia licet coactio rei conueni ad litigandum non poſſit formaliter reparari per appellationem à diſſinitia. quia ſicut tortus. quamvis deinde appeller à ſententia diſſinitia. non poſt reparare. quin fuerit tortus: ſic etiam is. qui fuit coactus litigare. quamvis appeller à diſſinitia. non poſt reparare. quin fuerit coactus. quia nun poſt fieri. vt quod factum eſt. nō

fuerit factum. tamen (quicquid ſit in reſtituta. cuius damnum non habet idoneam. reparationem) ſatis eſt. quod illa coactio ad litigandum poſt reparari per idemque equipollens. videlicet. ſi aduerſarius condemnatur ad expenſas. damna. & intereſſe. quod ſi aliter diceremus. eus poſſet à quilibet citatione appellare. quia. dum citatur ad contendantū litē. ad videndū ſibi præſtigi dilaciones. ad lutandum. ad declarandum. & ad ſimilia. ſemper cogitur litigare. ſimò etiam in quolibet iudicio poſſeſſorio concedenda eſſet reo appellatio. ex quo illa coactio ad litigandum de poſſeſſione non poſt per appellationem deſolvitur. aut in iudicio petitorio formaliter reparari. & proinde. ſi vera eſſet hæc ratio. deſtrueretur theſiſ. & praxiſ. qua reo citato. & condemnato in iudicio poſſeſſorio denegatur appellatio.

- 49 At in iudicio poſſeſſorio videtur indiſtinctè dicendum. hanc exemplificationem non eſſe veram. quia ſi non datur appellatio ab ipſa ſententia diſſinitia. cu. quia eius præiudici poſt reparari in iudicio petitorio. multò minus dari debet ab interlocutoria. quæcumque illa ſit. dūmodo non tangat de dñu. quia ſi poſt reparari præiudiciſ diſſinitia. necelle eſt vt poſſit reparari in interlocutoria. quæ eſt in ordine ad diſſinitia. & ita ſeruandum eſt in praxi. quicquid ſcripſerit Menoch. citatus ſupra ſub nu. 47.

- 50 Retenta tamen exemplificatione in petitorio iudicio. & in his caſibus. in quibus procedere poſt.

Extende primo eam. vt ſit vera etiam de iure ciuili. quia etiam de iure ciuili poſt ab etiuſmodi interlocutoria appellari. Bar. in d. l. 2. num. 13. ff. de appell. recip. Bellin. d. cap. ſuper eo. ſub nu. 16. q. 14. de appell. Franch. in cap. 7. ſi duobus. ſub num. 22. ibi. ſecundo quaeritur quid ſi iudex. eod. tit. & Guid. Pop. d. decif. 10. num. 2. & decif. 75. ſub num. 2.

- 51 Extende ſecundo. vt procedat non ſolum quando iudex pronuntiat expreſſe ſe competentem. ſed etiam quando pronuntiat tacite per proceſſum ad vltioria. quia pari poſt appellare. vt ex Franc. Becc. teſtante de comuni opin. in locis citatis ſupra. ſub num. 47. reſuſi. & ſequutus ſum ſupra lib. 1. cap. 101. num. 18.

Extende tercio. vt in tantum poſſit appellare. vt teneatur appellare. alias. non appellare.

pellendo ab interlocutoria lata super competentia, talis interlocutoria transiit in rem iudicatam, Franch. in cap. 7. si duobus. sub num. 22. vers. secundo queritur quid si iudex, de appell. Rol. à Vall. conf. 33. articulus iste, num. 5. lib. 4. & Franc. Becc. conf. 31. quod appellari. num. 3. in fine, & num. 8. lib. 1.

Amplius hanc extensionem ut procedat etiam iudex per processum ad ulteriora, tacite pronuntiaverit, se esse iudicem competentem, quia, non appellando, talis sententia transiit in rem iudicatam, & tenet iudicium, Dec. in conf. 107. in causa quæ nomen in principio, & Bec. d. conf. 31. sub nu. 6. lib. 1.

52 Declara eandem sententiam extensionem, & ampliationem, distinguendo tres casus principales.

Primus casus est; quando is, qui pronuntiat, se esse competentem iudicem, nullius generis iurisdictionem habet: & isto casu concludo, extensionem, eiusque ampliationem non esse veras, quia siue pars appellet, siue non, siue opposuerit de incompetetia, siue non, siue iudex pronuntiaverit tacite, siue expresse, totum id, quod facit, est ipso iure nullum, Innoc. in cap. 20. super literis. nu. 5. vers. forsan. in fine, de rescript. dicens, quod si nullam haberet iurisdictionem, non teneret sententia, qua pronuntiaret suam iurisdictionem, & sub num. 7. vers. & si queratur. dicens, melius dici, quod non teneat sententia, & ex Innoc. refert, & sequitur Affl. decis. 354. in causa reuocationis. num. 14. vers. nec obstat. dicens, quod sententia, lata à iudice omnino incompetenti, qui pronuntiat uerit se competentem, non potest facere eum iudicem, qui non est, etiam quod pars non appellauerit, & sub num. 15. vers. interdum apparet. dicens, quod sententia & processus est nullus, si apparet, iudicem, esse omnino incompetentem in illa causa, & pronuntiavit se competentem.

53 Comprobar conclusio huius primi casus, quia si literæ imperatoris iudicis non sint literæ Principis, sed sint falsæ, & iudex delegatus earum vigore processerit, processus est nullus, & semper potest obijci, quia semper obijciatur exceptio falsi, Bar. in repetitione l. a. ex quacunque. sub num. 16. vers. breuiter vos domini. ff. si quis in sua voc. non ier. & in isto exemplo loquitur Innoc. supra citatus.

54 Secundus casus est; quando habet aliquam iurisdictionem, & ideo iudex est, sed tamen est omnino, & ipso iure incompetens: & in isto casu Franch. in cap. 7. si duobus. sub num. 30. vers. ex quibus omnibus, de appell. facit vnam longam distinctionem, quam omitto, quia iudicio meo melius tractatur constituendo vnam certam conclusionem, & eiusdem ampliationes, & declarationes: concludo ergo in isto casu, quod si iudex pronuntiat expresse, se esse competentem, pronuntio tenebit, & transibit in rem iudicatam, si non fuerit appellatum, & processus, & sententia erunt validi, & ita, procedat tertia extensio, Innoc. in d. cap. super literis. sub num. 5. vers. forsan. dicens, quod, se opponitur contra literas de falsa suggestionem, vel veritatis suppressionem, non per hoc negatur iurisdictioni, quia etiam per tales literas datur iurisdictioni, & ideo sententia, quam hic iudex tulerit, faciet ius inter partes, nisi appelletur, & sub num. 7. libi, sed debes respondere. dicens, quod, cum hic verè sit iudex, bene tenet sententia, & in cap. 11. præterea. num. 1. in fine, vers. sed si postquam. de dlat. dicens, quod pronuntiato, quod sit ius iurisdictioni, procedet in principali, nec postea poterit obijci, quod sententia sit lata à non suo iudice, cum sic super hoc iudex, scilicet, quod cognoscat, si sua est iurisdictioni, & cognouit, & sententia uir, & non est appellatum, Bar. in d. l. 2. sub num. 7. in fine, dicens, quod si iudex pronuntiauit se competentem, talis sententia faceret ius, nec postea posset disputari de errore, vel dubitare partium, Franch. ind. cap. 7. si duobus. sub num. 22. libi, secundo queritur. de appell. dicens, quod valeret processus in causa principali, postea quod iudex aliter non fuisset iudex competens, & posito, quod concumax non censetur prorogare iurisdictionem, nec in iudice consentire, quia fallit, inquit, quando iudex pronuntiat expresse se competentem, & ideo refert, & sequitur, valde vtile esse, quod semper iudex pronuntiet expresse se iudicem competentem, & sub num. 30. vers. ex quibus omnibus. dicens, quod si iudex est omnino, & ipso iure incompetens, & processus sit contra præsentem, vel contumacem, in quo processu iudex expresse pronuntiaverit se iudicem competentem, & à tali interlocutoria non fuerit appellatum, non poterit, inquit, de cætero amplius dici de in-

competentia, & Iaf. d. l. 2. num. 39. verſ. in quarta parte, ff. ſi quis in ius voc. non ier. dicens, quod ſi partes cientes eorū iudice non ſun, & nihil opponant, valebit proceſſus, en quia per iacium conſenſum intelligitur prorogata iuriſdictio adeo, qd non poſſit amplius de incompetencia opponi,

- 55 Comprobatur conſuſio huius ſecundi caſus, quia licet contra literas impetracionis iudicis obijciatur exceptio falli, non quod ipſe literas ſuaſ falſe, ſed quod in eis narratum ſit mendacium à parte, quæ eas impetravit, tamen iudex per tales literas habet ipſi iure iuriſdictionem, Bar. in d. l. 2. de i. u. 1. 6. in fine, ff. ſi quis in ius voc. non ier. & Iuoc. in d. cap. ſuper literis, nu. 5. verſ. ſi ſan. de reſcrip. dicens vltierus, quod ſententia, quam iudex, ſic faciet inter partes, niſi fuerit appellatum.

- 56 Amplia primo conſuſionem huius ſecundi caſus, vt procedat etiam ſi proceſſus fieret contra contumacem, quia illa promiſſio ſacra ius inter partes, & cætera illius iudicij præcedit, Bar. in d. l. 2. ex quæſtione, nu. 8. verſ. ſed quæo quid ſi proceſſum, ff. ſi quis in ius voc. non ier. & Franch. d. cap. ſi duobus, ſub nu. 23. quem citauit, & ſequutus ſum ſupra nu. 54. verſ. ſecundus.

- 57 Amplia ſecundo conſuſionem huius ſecundi caſus, vt ſi vera, etiam ſi iudex pronuntiauerit iaciè per proceſſum ad vltiora, & ita procedit ſecunda extenſio, poſita ſupra nu. 51.

- 58 Declara primo, hanc ampliacionem eſſe veram, ſi partes comparuerunt, & ſciuerūt, illum non eſſe iudicem, quia tunc videtur prorogaſſe illius iuriſdictionem, Bar. in l. 2. ex quacunque, ſub num. 7. verſ. procedo in glo. & in repetitioe ſub num. 5. verſ. ſed iuxta hoc quæro. & Iaf. ſub num. 39. limit. 2. ff. ſi quis in ius voc. non ier. Franch. in d. cap. 7. ſi duobus, col. penult. ſub nu. 30. ibi, aliquando & quæ 10. de appell.

Secus ſi partes ignorauerint, ſeu dubitauerint, quia tunc non videtur prorogata iuriſdictio, Bar. & Iaf. vbi ſupra.

- 59 Declara ſecundo, veram eſſe, quando proceſſus ſit contra præſentem, qui opponit de incompetencia, quia iſto caſu iudex, procedendo ad vltiora, ceuſeui iaciè pronuntiaſſe, ſe eſſe competentem, Franch. in d. cap. ſi duobus, ſub nu. 30. verſ. ex quibus, ibi, aliquando & tertio proceſſus, de appell. Dec. in conſ. 107. in cauſa quæ nomine in

principio, Gabr. in epicoſ. lib. 2. tit. de excepi. conſ. 1. nu. 2. ampl. 1. & u. 6. & Bec. conſ. 31. quod appellat. ſub nu. 6.

Secus ſi procedat contra contumacem, vt in ſeq. 3. declaratur.

Contra hanc declarationem (quod enim requiratur declaratio expreſſa, & proceſſus ad vltiora non ſufficiat) reuertit Anſ. de Bon. in cap. 20. ſup. literis, col. 21. de reſcrip. & Paul. de Caſtr. in d. l. 2. ex quacunque, quos ibidem in effectu reſert, & ſequitur Iaf. ſub num. 45. verſ. ſi iuxta prædicta, & nu. 46. ff. ſi quis in ius voc. non ier.

Nec obſtat, quod iudex, procedendo ad vltiora, ceſſetur reſciſſe exceptiones dilatorias oppoſitas, & illa ſit dilatoria, quia reſpoudeat Iaf. vbi ſupra, quod hoc procedat in alijs exceptionibus dilatorijs, quia in illis conſtat iam, iudicem eſſe iudicem, ſed in exceptione incompetencie dubitatur, an ſit iudex, ideo ratione incerti iudicis proceſſus redderet nullus, niſi prius pronuntiaſet ſe competentem, dato etiam, quod eſſet competentis.

60. Retenta declaratione, quæ videtur communis, quando proceditur contra præſentem, qui opponit de incompetencia.

Subdeclara eandem ſecundam declarationem, vt ſi vera quando iudex de oppoſita incompetencie exceptione cognouit, alias ſi non cognouiſſet, non cenſetur pronuntiaſſe ſuper ea, & ideo proceſſus foret nullus, Iaf. in d. l. 2. ſub nu. 46. verſus fiocm, & Franch. in cap. 67. ex parte M. ſub nu. 9. ibi, idem ſi quæſtio emergens ſit ſuper iuriſdictione, & in d. cap. ſi duobus, col. penult. ſub num. 30. ibi, intellige quando iudex de exceptione cognouit de appell. vbi ſic declarat Innocentius in cap. 2. præterea, de diſp.

Confirmatur hæc ſubdeclaratio, quia ſi iudex, exceptione oppoſita, procedat incontinenti ad vltiora ita, quod de illa exceptione in tanta temporis breuitate veriſimiliter cognoscere non potuerit, dicetur ſuper ea non pronuntiaſſe, & conſequenter proceſſus, ſeu actus geſtus per iudicem dicetur nullus, vt ſactus ſine caſe cognitione, quæ eſt de ſubſtantialibus iudicij, Franch. qui generaliter loquitur in qualibet exceptione in d. cap. 67. ex parte ſub num. 10. ibi, ſuper hac difficultate poteſt ſic concludi, & vide inſi a limit. 47. princip. memb. 2. num. 96. & ſeqq. & ſo ſpecie, nu. 99.

- 61 Declara tertio limitando, non eſſe veram, quan-

quando processus sit contra contumacem, & iudex non pronuntiat expresse se iudicem competentem; quia tunc per processum ad vltiora non censetur pronuntiasse super competentia, & ideo processus esset nullus, ex quo iudex erat ipso iure incompetens; nam isto casu contumax non censetur consentire in iudicem, seu prorogare illius iurisdictionem, Bar. in d. l. 1. ex quacunque, sub num. 8. ibi, sed si hoc non pronuntietur, & laf. num. 39. limit. 1. si quis in ius voc. non. l. r. Franch. in d. cap. 7, si duobus, sub num. 30. ibi, aliquando & secundo processus, & sub nu. 21. versus finem, de appell. & Gabi. in concl. lib. 2. tit. de except. concl. 7. nu. 7. vers. secus verb.

62 Amplia hanc declarationem, ut procedat etiam quando processus sit contra presentem, nihil excipientem de incompetencia, quia tunc processus non valet, ex quo non censetur tacite pronuntiatum super competentia per processum ad vltiora, cum de ea non fuerit oppositum, Franch. d. cap. si duobus, sub num. 30. ibi, aliquando & quarto processus.

63 Limita eandem ampliationem, ut non procedat quando iurisdiclio esset prorogabilis, & fuisse scienter litigatum, Franch. ibi supra.

64 Declara quarto, ut non procedat, quando iurisdiclio esset omnino improrogabilis, ut puta, quia sit iudex secularis, & agatur de causa clerici, quia tunc pronuntiatum super competentia, quod processus, qui fieret, essent nulli, quia clericus nec expresse, nec tacite potest consentire, seu prorogare iurisdictionem iudicis laici, cap. 4. at si clerici. de indic. & de materia buras declarationis laici egi supra lib. 1. cap. 11. num. 36. 38. & seqq.

65 Tertius casus est; quando iudex est ipso iure competens, sed eius iurisdiclio potest per exceptionem elidi: & isto casu, quem ponit Franch. pro secundo casu in d. cap. si duobus, sub num. 30. vers. ex quibus omnibus, de appell. concludo, pronuntiationem expressam super competentia nullo casu esse necessariam, & tacitum per processum ad vltiora semper sufficere, & esse appellandum, Franch. ibi d. num. 30. versus finem, ibi, secundum casu principali.

66 Limita eandem secundam exemplificationem positam supra num. 47. ut non procedat, quando orta discordia inter duos iudices ordinarios, vel delegatos, superiores, vel

arbitri electi super ista discordia pronuntiant, quia eorum sit competens, quia ab hac pronuntiatione partes non possunt appellare, Ang. in l. 2. nu. 8. vers. & an ab hac, si quis in ius voc. Paul. An. del Bene sing. 23. a sententia, & alij, quos refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. §. 1. cap. 3. nu. 188.

67 Exemplifica tertio eandem declarationem, seu verius irreparabilitatem grauamini, de qua supra num. 39. in fine, vers. tertio potest, ut non procedat in interlocutoria, qua iudex pronuntiat, procuratorem non esse, vel esse legitimum, quia ab ista interlocutoria datur appellatio, Bar. in d. l. 2. nu. 25. vers. tertio quia, si de appell. recip. vel non. Bal. in d. l. 2. num. 14. vers. octauo queritur. C. de epis. aud. Bellam. in cap. 12. super eo. q. 15. sub num. 16. de appell. Menoch. de adipsi. poss. rem. 4. q. 99. nu. 824. vers. declaratio secundo, Fulv. Pac. trac. de probat. lib. 1. cap. 58. nu. 47. Courat. in l. volca, limit. 5. sub num. 13. vers. reliquum est, C. si de monen. poss. & quod datur appellatio, quando iudex non admittit procuratorem, sed ibi Rugin. trac. de appell. §. 1. cap. 3. num. 63. fol. 74. & quod licet appelletur, si non admittitur exceptio, quod procurator non habet legitimum mandatum, probat text. in cap. 48. significauit. de appell. & ibi Doct. in summario.

Procedit hac restrictio etiam de iure civili, Bar. in l. 2. q. 3. num. 15. si de appell. recip. vel non, quem referunt, & sequuntur Bellam. in cap. 12. super eo. q. 15. sub num. 16. & Franch. in cap. 67. ex parte, not. 5. nu. 4. in fine, & nu. 5. de appell.

Ratio est, quia si pronuntiat, non esse procuratorem, non speratur alia diffinitio, si vero pronuntiat, esse procuratorem, & non sit, ex hac pronuntiatione, & non efficitur, & consequenter acta cum eo non praeiudicant domino, unde aduersarius remanet grauatus in hoc, quod actis nullis non potest vincere, & hoc grauamen non potest reparari per appellatorem a diffinitum, Bar. & Bellam. supra citati.

68 Exemplifica quarto, ut non habeat locum in interlocutoria, qua iudex pronuntiat, tutorem esse, vel non esse legitimum, quia datur appellatio, Bar. in d. l. 2. sub nu. 15. vers. tertio quia, si de appell. recip. vel non, Bal. d. l. 2. num. 14. vers. octauo queritur. C. de

epif. aud. Belam. d. cap. super eo, q. 15. sub num. 16. de appell. Sigismund. conf. 14. num. 5. Menoch. et rufi. de ad pifc. poff. rem. 4. q. 99. num. 824. & 825. & Fulu. Pacc. trac. de probat. lib. 1. cap. 58. sub num. 47. & quod datur appellatio, si iudex non admittit rurorem, refert, & fequitur Rugin. trac. de appell. S. 2. cap. 3. num. 63. fol. 74.

- 69 Declara hanc exemplificationem, ut non procedat quando iudex, pronunciando esse rurorem, adijceret, decernens raturum esse, quod eo auctore factum erit, quia isto casu non potest appellari, ex quo non granatur, quoniam valent gesta per eum, Bar. & Belam. supra citati, & Beninrem. decif. 79. nota lre. versus finem, sub nu. 10.

Infero ex hac declaratione, quod si tu agis contra me, & ego nomen Titium in patronum principalem, & tu opponis, dictu Titium non esse admittendum, & iudex pronunciat, esse admittendum, tu non potes appellare, quia acta, quae tu facis contra Titium, sine dubio valebunt contra me, & sic cessat granamen, Beninrem. d. decif. 79. nota lre. versus finem.

- 70 Exemplificat quinto in interlocutoria, quae pronunciat super idoneitate fideiussionis, quia datur appellatio, Bar. in d. l. 1. sub num. 15. de appell. recip. Contar. in l. vnicia, l. 5. sub num. 13. C. si de omnem. poff. Fulu. Paccian. trac. de probat. lib. 1. cap. 58. sub num. 47. & quod si iudex pronunciet fideiussoribus idoneos, & non sunt, possit appellari, scribit Guid. Pap. decif. 75. sed circa, sub num. 2. & quod, si pronunciet, esse idoneos, grauamen dicitur irreparabile, & possit appellari, scribit Rebuff. trac. de sent. execut. tit. 10. glof. 1. num. 5. vers. quarto. tom. 1. fol. 403.

- 71 Exemplificat sexto in interlocutoria, quae iudex pronunciat, pecuniam esse soluentiam minori sine iuratore, Guid. Pap. d. decif. 75. sed circa, sub num. 2. seu sine curatoribus, ut loquitur Rebuff. trac. de sent. execut. tit. 10. glof. 1. nu. 5. vers. quarto. in fine tom. 1. fol. 403.

- 72 Exemplificat septimo in interlocutoria, quae iudex pronunciat, principalem comparentem non habere, vel habere legitimam personam standi in iudicio, quia datur appellatio secundum Bal. in d. l. 2. num. 14. q. 1. C. de epif. audien. Grauat. in annot. ad prax. Vedit. lib. 3. cap. 10. sub num. 6. fol. 68. & Menoch. qui loquitur generaliter d. q.

99. in fine nu. 825. & quod ab interlocutoria, lata super legitimatione personae actoris, possit appellari, refert, & lequitur Fulu. Paccian. trac. de probat. lib. 1. cap. 58. sub nu. 47.

Ratio est, quia in interlocutoria super legitimatione personae dicitur continere datum irreparabile, Rebuff. trac. de sent. execut. tit. 10. glof. 1. num. 5. vers. quarto. tom. 1. fol. 403. & Contar. in l. vnicia, l. 5. num. 13. vers. reliquum est. C. si de omnem. poff. nam si iudex pronunciat habere legitimam personam, & non habet, aduersarius, quamvis viuat, non vincit, quia acta sunt nulla, ut dixi supra num. 67. in fine.

Declara istam exemplificationem, ut non procedat, quando quis est minor, sed tamen iudex ex falsis probationibus per minorem factis pronunciat, cum esse maiorem, & debitor. credendo, & acquiescendo huic pronuntiationi, soluit illi minori, quia licet minor consumeret pecunias solutas, tamen debitor non potest amplius conueniri, & similiter, si curator ignoranter credidit pronuntiationi, ideoque rationem reddidit, amplius eo nomine conueniri non potest, l. 33. minor 25. annis. ff. de minor. 25. ann. unde, cum isti non remaneant grauati hoc decreto, quia debitor restituit, & curator potest sine suo damno cessare ab administratione, non possunt appellare, Bar. in d. l. 2. num. 15. vers. tertio. in fine. ff. de appell. recip.

Subdeclara hanc declarationem ex his, quae dixi nu. seq.

- 73 Extendit eandem exemplificationem, ut habeat locum non solum quando super legitimatione personarum pronunciat iuris ingressus, sed etiam quando pronunciat in executione, quia adhuc potest appellari per ea, quae scribit Bal. in d. l. 5. num. 5. vers. quarto quomodo. C. de fideicom. lib. 1. dicens, quod licet confessus non possit obijcere de non ordine iudicii, tamen potest obijcere, quod persona non est legitima in iudicio, & nota, inquit, quod lex in appellatione non considerat interesse, sed quod quaedam iniuri sit ei, cui non seruauerunt pracepta legum, unde quod dicitur (non solent audiri appellantes, nisi quorum interest) debet intelligi, nisi contra eos sit processum praeter legis dispositionem, & hanc doctrinam fumpit Bal. ex textu satis notabili in l. 7. ait pator. vers. permittitur etiam. ff. de

ff. de



Et de minor. 25. annis, ubi habetur, quod si pater de iemat, solvendam pecuniam. minoris sive curatoribus, quamvis debitor allegaverit, creditorem esse minorem, debitor erit securus, sed, si nollet solvere, posset quasi adversus iniuriam appellare, hancque doctrinam censeo propterea habere locum etiam si debitor esset obligatus in forma carceris, & quod annis debitor sit plene convictus, & confessus, & ite eo, quod appellatio esset admittenda, etiam ad effectum suspensionis, & sic nota, quod quis isto casu potest appellare, quamvis sua non inter sit, & iudex appellacionis, ut inquit Bal. revocabit præceptum tanquam non rite interpositum.

Subrestringe tertio eadem restrictionem positam supra num. 28. ut non procedat in iudicio summarijssimo, quia à sententia in eo lata non datur appellatio per ea, quæ scripsi supra memb. 2. quæ. 1. & tamen ista non est sententia definitiva, ius. Com. super ritib. sic. cap. 38. num. 12. imò est mera, interlocutoria, ut tetuli, & sequitur supra memb. 4. nota. 20. extens. 8.

74 Subrestringe quarto, ut non procedat, quando interlocutoria tangit negotium principale, quia ab ea non potest appellari, Contar. in l. unica, limit. 5. num. 7. vers. limita secundo. C. si de mon. poss. & in his terminis loquuntur Bal. Menoch. & Rot. dicitur Quos citavi supra num. 32.

Contra istam subrestitutionem de diametro videntur tenere Rebuffi, tract. de sent. execut. art. 10. gl. 1. nu. 4. vers. tertio. tom. 2. fol. 403. & Grauz. in annot. ad prax. Vestr. lib. 3. cap. 10. sub num. 6. dum scribunt, quod si iudex pronuntiat, aliquem esse minorem, vel maiorem, prodigum, vel alias inhabilem, potest appellari, quia ex isto annotationis actus, & tangit factum principale.

Non discedo à subrestitutione, quia, quod scribunt Rebuffi, & Grauz. potest procedere in interlocutoria, lata in causa peticionis.

Amplia has omnes subrestitutiones, ut in eorum casibus appellatio intelligatur prohibita tam ad effectum suspensionis, quam ad effectum denolutionis, quia satis est, quod appellatio ad effectum denolutionis concedatur à sententia definitiva, & quod in illius appellacione possit reparari damnum interlocutoria, sicut si appellaretur ab ipsa interlocutoria,

De interlocutoria, qua iudex pronuntiat,

esse procedendum ad ulteriora, vide infra, limit. 47. memb. 1. num. 99. vers. exemplifica secundo.

Et quid in casu contrario, quando pronuntia non esse procedendum vide in eadē limit. 47. memb. 1. num. 190.

An causa gravaminis sit exprimenda in appellacione ab interlocutoria, & an appellatio debeat iustificari ex causa expressa, vide infra num. 106. & 112.

75 RESTRINGE IV, quando sententia sententia super incepto libello in favorem libellantis, quia tunc potest appellari, Nicell. tract. de concord. gl. 1. concord. 6. fall. 6. vers. octavo. sub num. 26. tom. 18. fol. 191.

76 RESTRINGE V, quando sententia fuisse lata per iniuriam, seu dolum, quia, tunc potest appellari, Bal. cons. 1. 7. verba libelli. in fine, sub num. 9. vers. concludendo, lib. 2. Nicell. de 1000. d. gl. 1. concord. 6. fall. 6. vers. nona. sub num. 26. fol. 191. Rebuffi, tract. de sent. execut. art. 9. gl. 5. num. 9. vers. falli quando. tom. 1. fol. 401. Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. principio verbo. & quandoque appellatur limit. 10. num. 315. fol. 506. late Contar. in l. unica, limit. 10. num. 1. C. si de mon. poss. & quod à lege, seu statuto, sublata appellacione, non censetur prohibita facti as appellandi, ubi aut dolo iudicis, aut etiam partis sententia lata exitu, refert, & sequitur Bieder. tract. de appell. par. 1. tit. 11. in verbo lex. col. 23. & ante eam Contar. d. limit. 10. num. 3.

Comprobat hanc restrictionem, quia licet à sententia iudicis, vel de communi partium consensu sit commissa causa cum clausula, (appellacione remota) non possit appellari, quasi propter excellentiam ipsius iudicis iuxta ea, quæ scripsi quæst. præced. limit. 1. num. 20. vers. extende sexto. tamen, si iste iudex pronuntiet dolo malo, potest appellari, ut ex Bal. refert & sequitur Contar. in d. l. unica, limit. 10. sub num. 1. & 2. C. si de mon. poss.

77 Extende primo hanc restrictionem, ut habeat locum etiam si sententia sit lata per latam in ripam, quia comparari dolo, Contar. d. limit. 10. num. 1. & sub num. 2. ibi, tantum erit.

78 Extende secundo, ut possit appellari etiam post lapsos decem dies, quia talis sententia, lata per dolum iudicis, nonquam transit in rem iudicatam, Contar. d. limit. 10. num. 7. vers. quinimo etiam.

Dolus

Dolus iudicis quomodo probetur dicit  
lib. preced. cap. 2. sub num. 438. vers. sed  
dolus.

- 79 **RESTRINGE VI.** ut non procedat,  
quando sententia est evidenter iniusta, quia  
tunc potest appellari etiam a sententia meri  
possessorij, Bal. in l. unica, col. 2. num. 5. vers.  
denovo quero. C. si de mom. poss. Abb. conf.  
55. in causa que. paulo post principium.  
lib. 1. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ.  
in verbo. & quandoque appellatur. limit.  
6. num. 3. r. fol. 505. Vestr. in prax. lib. 7.  
cap. 3. vers. at ubi. sub num. 6. ibi, idem si  
constaret. fol. 197. Lancel. tract. de arbit.  
par. 2. cap. 12. limit. 25. princip. num. 15.  
vers. secundo. fol. 372. Achil. Person. tract.  
de adipisc. poss. sub num. 347. vers. praterea  
daro, nom. 5. par. 2. fol. 269. Jo. Bapt. Pontan.  
tract. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 50. vers. quo-  
cunque. fol. 306. dicens, quod respectu no-  
torie iniquitatis non intelligitur inquam.  
prohibita appellatio, late Contar. in l. uni-  
ca, limit. 9. num. 2. C. si de mom. poss. & est  
de mente Bartol. in l. 2. num. 5. in ultimis  
verbis, ibi, praterca video. ff. de appell. re-  
cip. dicens, quod possum appellari etiam contra  
iustitiam aueratur mihi ius possessionis, &  
loquendo de sententia, qua pronuntiatur;  
in eodem scriptum esse mittendum in posses-  
sionem, scribitur Zuch. in l. fin. num. 447.  
C. de edic. diu. ad toll. Menoch. tract. de adi-  
pisc. poss. rem. 4. q. 100. declarat. 3. num. 850.  
& Achil. Person. tract. de adipiscen. pos-  
sess. sub num. 334. vers. ego autem. fol.  
268. in fine. & 269. dicens, quod si post la-  
sententiam de immittendo heredem in pos-  
sessionem, non citato contradietore, com-  
paret contradietor ante executionem sen-  
tentie, id est, ante missionem in possessionem,  
& incontinenti probaret de iure suo, tunc  
iudex teneret illum admittere, & si non ad-  
mitteret potest ille appellare & non adimis-  
sione, cum dicta pronuntiatio sit evidenter ius-  
ta, & iniqua. & scripsi supra incenb. 4. num.  
106. & loquendo de notoria, a quo est pro-  
hibita appellatio, scripsi supra limit. 4.  
num. 99.

Ratio huius restrictionis est, quia dispo-  
sicio generalis non trahitur ad eas in quibus  
est evidens iniquitas, Crauet. conf. 3. iudex  
habens. num. 18. vers. undecimo facit, quare,  
reicta appellatione, non censetur reiecta,  
quando iudex constet constare de iniquitate  
sententie, Contar. qui plures erat in l. uni-

ca, limit. 9. num. 4. vers. mouetur. C. si de  
mom. poss. nam illa presumptio quod quis  
appellet, ut impediat, & differat executionem,  
cessat quoties grauamen est notorium,  
Contar. d. limit. 9. num. 14. vers. notum autem  
& facit, quod scripsi infra quodlibet. 19. rem. 1.  
concl. 4. num. 26. vers. comprobatur primo.

- 80 **Extende primo istam restrictionem,** ut  
procedat etiam si statutum tolleret appella-  
tionem, & nullitatem, Achil. Person. tract.  
de adipisc. poss. sub nu. 347. vers. prateres  
versus finis, fol. 270. & quod procedat etiam  
si statutum prohiberet appellationem, refert  
& sequitur Contar. in l. unica, limit. 9.  
num. 6. vers. idque procedit. C. si de mom.  
possess.

- 81 **Extende secundo, ut possit etiam impo-  
nari officium iudicis, & impediri executio  
sententie, quando sententia est evidenter  
iniusta, ut refert, & sequitur, & remissus  
declarat Contar. d. limit. 9. num. 17. & 191  
vers. & quia. potest enim, & debet superior  
per officium suum emendare omnem sen-  
tentiam, que continet manifestam iniquitatem,  
etiam si sit ab arbitrio lata; cui alias sit  
standum, Contar. d. limit. 9. sub num. 18.**

Sententia quando dicatur notoria  
& evidenter iniusta, vide Franch. in cap. 63.  
dilecto. q. 55. num. 153. & seq. de appell. de  
Contar. in l. unica, limit. 9. num. 34. C. si de  
mom. poss. Et quando dicatur iniusta, sed  
non evidenter & notorie iniusta, vide  
eundem Contar. ead. limit. 9. num. 30. &  
seqq.

- 82 **RESTRINGE VII.** ut non procedat,  
quando statutum, seu consuetudo aliter dis-  
poneret, Nicel. tract. de concord. gloss. con-  
cord. 6. fall. 6. vers. undecimo, sub num. 26.  
fol. 192. uide quae scripsi supra incenb. 4.  
sub num. 30. vers. restringe.

- 83 **RESTRINGE VIII.** ut non procedat,  
quando appellatus consensit appellationi,  
quia tenet appellatio, ut sentit, & com-  
probat Nicel. d. fall. 6. num. 17. vers. duo-  
decimo, fol. 192. & Contar. in dict. unica,  
q. 22. sub num. 2. & seq. C. si de mom.  
possess.

- 84 **Declara primo istam restrictionem, ut si  
pars appellet a sententia quatenus contra,  
& postea pars appellata, contra quam sub-  
scribitur sententia, appellat; non dicatur  
appellare de consensu alterius partis, quia  
appellauit quatenus contra, Ideoque non  
tenebit appellatio in possessorio, & ratio  
est,**

est, quia illa appellatio, quatenus contra potest intelligi, quatenus non fieret condonatio ad expensas, vel ad fructus, siquæ non inferatur consensus permittendæ appellationis ad totam causam, Achil. de Grassi, decis. 8. alias 234. appellauerat de appellat. fol. 107. quem referant, & sequuntur Contar. d. q. 2.2. sub num. 5. vers. quibus. & nu. 6. & 7. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appellat. cap. 2. num. 40. fol. 127.

85 Declara secundo, vt consensus dicatur adesse, quando appellatus non contradicit, vide Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, ciuili. nu. & limit. 6. fol. 37. Marches. d. cap. 2. num. 48. limit. 6. fol. 39. & Achil. Person. tract. de adipisc. poss. nu. 337. vers. peritæ. fol. 169. qui scribit, in causa mera possessoria, quæ sit momentanea, non permittit appellationem, parte opponente, & contradicente, secus si pars non contradiceret, quia permitteretur appellatio.

86 Declara tertio, vt consensus præstitus in prima appellatione non porrigatur ad secundam; & ideo licet causa fuerit facta appellabilis, tamen non durat appellabilis secundum plures decisiones loquentes de constitutione agglariana, quas refert, & sequitur Contar. in Lvnica, q. 13. petitionum quid sit. sub num. 106. & latus in qq. agglarianæ. q. 4. sub num. 4. vers. contrarium. C. si de mom. poss.

Confirmatur hæc declaratio, quia licet semel passus sim, per rescriptum apostolicum me trahi ultra duas dietas, tamen iterato tractus ibidem potero tacipere, & si necesse fuerit, appellare, Spec. tit. de appell. restat. sub num. 6. ibi, item ex præmissis. lib. 2. fol. 190. & Ant. de Butr. in cap. 29. dilectus filius. II secundo, nu. 10. vers. secundo circa, de rescriptis.

Contra istam declarationem facit, quia causa semel effecta appellabilis remanet appellabilis, vt in terminis alimentorum, scribit Ponan. tract. de alimen. cap. 19. nu. 6. & 7. tom. 8. par. 1. fol. 455. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. limit. 25. num. 18. fol. 172. in vltima impressione, & Ruginel. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 279. fol. 42. sicut res semel effecta alienabilis perpetuo remanet alienabilis, vt scripsi lib. præceden. cap. 2. num. 644.

In hac contrarietate vide, quæ scripsi infra limit. 47. memb. 1. num. 113.

87 RESTRINGE IX. vt non procedat quando iudex à quo decessit appellatori, quia tunc potest appellari in eo obiter, Bal. in l. 9. post sententiam. col. 2. vers. pone ergo. sub num. 8. C. de sent. & interloc. com. iud. quem referunt, & sequuntur Alex. cons. 2. consideratis hic. versus finem, sub nu. 15. lib. 3. lat. in l. 8. paræ suorum. col. 3. num. 12. vers. primo facit. ff. de his qui sunt sui vel alie. fur. & in l. r. nu. 5. vers. tu tamen. C. de bonorum possessione, secund. tabul. hancque eandem restrictionem ponunt Nicol. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. sub no. 26. vers. decimo. fol. 191. Rol. à Vall. cons. 77. vilo & bene. num. 1. in fine, & num. 2. lib. 2. Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 337. vers. permittitur, tom. 3. par. 2. fol. 169. Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 2. nu. & limit. 8. fol. 37. Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. nu. 50. limit. 8. fol. 39. & late Contrar. in Lvnica, limit. 13. num. 1. & seqq. C. si de momen. possess. & quod hæc restrictio habeat locum etiam in appellatione à notario vide supra limit. 4. num. 27. & 57.

88 Extende primo hanc restrictionem, vt habeat locum etiam si appellari esset frivola, quæ appellatio, cui esset delatum, ligaret, vt dixi infra limit. 26. princip. nu. 3. vers. declara. & ideo licet à sententia, lara contra confessum, & condictum, non detur appellatio, si tamen iudex à quo derulerit appellatori, suspenditur eius iurisdictioni, vt retuli, & sequutus sum supra limit. 4. princip. num. 27.

89 Extende secundo, vt in tantum procedat, vt si iudex ad quem receperit appellationem, tunc etiam de vtriusque partis consensu non possit redire ad iudicem à quo, vide supra limit. 2. sub num. 103.

90 Extende tertio eandem restrictionem, vt propterea acta, facta post appellationem & delationem, sint ipso iure nulla, etiam si appellatio fuerit frivola, & acta fuerint facta, ante inhibitionem, Rol. à Vall. d. cons. 77. sub num. 2. lib. 2. & quod sint nulla, & veniant reuocanda, scribit Patif. cons. 106. bonifarius. nu. 6. lib. 4. quos refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. de attent. & inuon. appell. pend. limit. 1. num. 50. & 66. & seqq. fol. 359. & add. quæ scripsi infra limit. 47. princip. memb. 1. num. 41. vers. restringe quinto,

91 Extende quarto, declarando, ut procedat non solum quando iudex detulit expressè, sed etiam quando detulit tacitè, quia delatio, etiam tacita impedit iudicem, ne possit ulterius procedere, cuius tacite delationis pono hic tres casus.

Primus casus est, quando iudex appellanti prefixit terminum ad prosequendam appellationem, vel ad audiendum responsum, quia tunc, ipse appellatio est à mera interlocutoria iudex à quo non potest ulterius procedere, quia huiusmodi prefixio termini habet vim delationis, Lancel. d. cap. 32. lim. r. nu. 78. & 79. fol. 359. & vide, quæ scriptæ supra q. 14. num. 16. verè. subdeclara.

92 Secundus casus est, quando iudex dat acta pro apostolis, Rot. decif. 8. alias 70. si iudex det acta pro apostolis, de appell. in nou. Lancel. d. limit. r. nu. 75. & Franch. & Luc. Pat. quos tenet, & sequutus sum supra q. 13. num. r. 3. vel quando nihil respondet, Lancel. d. limit. r. nu. 77. fol. 359.

Tertius casus est, quando iudex, requisitus de apostolia, expressè negat illos tradere, vel saltem non tradit in tempore, quia, utroque casu est, ac si detulisset appellatori quoad suspendendum exercitum iurisdictionis, ut tenet, & sequutus sum infra limit. 47. princip. memb. r. sub ou. 43. verè. subextende secundo.

93 Extende quintum, etiam si pars ipsa appellata detulerit, quia est, ac si iudex à quo detulisset per ea, quæ refert, & sequitur Lancel. trac. de attent. d. cap. 12. limit. 6. principali, num. 36. 37. & 38. fol. 365. dicitur autem pars appellata deferre appellationem, quando comparat coram iudice ad quem, de non reclamando, patitur procedi in causa, Lancel. vbi supra, & scriptæ supra q. 13. sub num. 4. verè. declara primo.

94 Extende sexto, ut procedat non solum, si ipse iudex detulerit, sed etiam si detulerit subdelegatus ab eo cum clausula (donec vires suas duxerit revocandas) si ante revocationem detulit, Lancel. ead. limit. r. nu. 79. & limit. 6. nu. 22. fol. 364.

95 Extende septimo, ut procedat etiam si appellatio esset sine causa, Lancel. d. limit. r. nu. 69. fol. 359. vide infra limit. 36. num. 3.

96 Extende octavo, etiam si esset interposita sine scriptis, Lancel. ead. lib. r. nu. 70. vide infra limit. 36. nu. 3.

97 Declara hanc extensionem, ut procedat

in appellatione ab interlocutoria, cui si iudex detulerit, facit devolutum totum negotium ad superiorem, ut tenet, & sequutus sum infra limit. 47. memb. r. nu. 42. secus est in appellatione à diffinitiva, in qua non delatio, sed appellatio devolvit, nisi esset appellatum incontinenti, Achil. de Grass. decif. 2. alias 128. appellatio sine scriptis, de appell. fol. 104.

98 Extende nono, etiam si non essent petiti apostoli, Lancel. ead. limit. r. nu. 71. vide infra limit. 36. nu. 3.

99 Extende decimo, ut delatio operetur etiam quo ad articulos separatos, quia iurisdicatio iudicis à quo remanet suspensa in tota causa, licet sit appellatum ab uno articulo separato, Alex. consil. 89. diligenter consideratis. sub nu. 9. verè. quantum verò ad capitula separata, lib. r. & Franch. in cap. 10. super eo. col. 2. num. 4. verè. primus si iudex, de appell. dicens, hunc casum esse clarum, & Lancel. trac. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 2. princ. num. 37. fol. 361.

Contra hanc extensionem optime argumentatur Lancel. d. limit. r. nu. 38. dicens, quod delatio debet restringi ad id, à quo est appellatum, quia in eo, in quo non est appellatum, non potest dici, quod sit delatum appellatori.

Retenta extensione.

Subextende eam, ut procedat etiam si delatum fuerit frivole appellatori ab interlocutoria, & quamvis fuerit delatum ob reuerentiam, quia nihilominus iurisdicatio deferretur ad superiorem quoad totam causam, Franch. in cap. 5. cum appellatoriibus. §. si verò. nu. 2. not. 3. de appell. in 6.

100 Subrestringe primo declarando eandem restrictionem, ut non procedat quando iudex admisit appellationem, cum clausula (si & in quantum de iure teneo, & aliter non) seu (si & in quantum de iure debeo) quia hæc clausula est veillis & operatur, ut si iudex non debeat deferre appellationem, iudex à quo perfrueret in iurisdictione, Bal. in l. edita. num. 98. verè. item dubitatur si iudex, C. de eden. in repet. pataunus, quare si appellatum non est admittenda, non intelligitur admittenda, Franch. in cap. 44. super sub. num. 5. verè. si autem, & Card. Alex. num. 14. ibi, quod auctor si iudex, de appell. idem Franch. in cap. 5. cum appellatoriibus. §. si verò. nu. 11. verè. sed summa ibi, secundo limita. eod.

tit.

cit. in 6. Dec. in cap. 57. oblat. nor. 2. nu. 4. de appell. Rol. à Vall. d. conf. 77. num. 17. in fine, & nu. 18. lib. 1. Lancell. trac. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. & in nou. appell. pend. limit. 1. num. 82. in fine, & 83. tom. 5. fol. 359. Marchef. trac. de commif. par. 2. in commif. appell. cap. 2. sub num. 50. & 51. limit. 8. fol. 39. & Caball. in d. verbo, ciuili. sub num. 8. fol. 371. & quod si appellatio interponitur ex causa rationabili, iudex dicatur ei detulisse, secus si sit irrationabilis, referunt, & sequuntur Felyn. in cap. 36. cum contingat. num. 12. in fine, ver. vltimus. & nu. 13. de off. & potest. iud. del. & Contrar. in l. vnica. q. 19. num. 6. & latè limit. 13. num. 17. & seqq. C. si de mom. poss. & quod, si appellatio à diffinitua interponatur ex causa probabili, iudex dicatur ei detulisse; secus autè si sit irrationabilis, vt puta quia appellatur à sententia, quam transiit in rem iudicatam consistit ex inspectione ipsius sententiæ, quia tunc iudex à quo dicatur perseuerare in iurisdictione, scribit Benint. decif. 2. sub num. 1.

- Nec illa clausula (*si & in quantum*...) inducit suspensionem, quia habet in se latentem veritatem, vt, si appellatio irrationabilis, dicatur admissa, alius non, Felyn. Benint. & Contrar. in locis supra proxime citatis.

Subrefringe secundo, vt multò minus procedat, quando iudex non admittit, nisi cum hac clausula negatiua, non admittit nisi si, & in quantum de iure teneat, quia tunc nunquā videretur deferre, teste Card. Zahar. in clem. 2. quamuis in fine, ver. rectio quæro. de appell. quem refert, & sequitur Franch. in cap. 5. cum appellacionibus. S. si verò. num. 11. ver. sed limita. de appell. in 6.

Aduerte, quod hæc secunda subrefrictio non debet esse diuersa à prima præcedenti, & ideo de dicto Cardinalis dubitauit Fel. in d. cap. cum contingat. num. 13. in fine, nā licet illa prima verba negatiua, non admittit, non deferant, & negent, tamen illa sequentia, nisi si & in quantum, ponunt aliquid affirmatiuè, vt tenuit Senatus Podemon. relatus ab Olafch. decif. 131. decreto. num. 2. & ex eo refert, & sequitur Contrar. d. limit. 13. num. 23. & 24. C. si de mom. poss. & tenet Luc. Pat. in pract. capir. lib. 5. cap. 2. sub num. 10. ver. videt aliquos. in fine, dicens, quod idem est, ac si respon-

deret cum verbis affirmatiuis.

Declara eadem subrefrictiones, vt quauis index admittat appellacionem cum clausula (*si & in quantum*) tamen non potest, spreta appellacione, procedere ad vltiora, quia attentaret, ac si appellacione simpliciter admissa, vt ex Ror. refert & sequitur Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. ampl. 5. princ. num. 7. fol. 352. nam, dato etiam, quod virtus dictæ clausulæ operaretur non admissionem appellacionis, tamen attentata, appellacione pèdente, essent reuocanda, quia, appellacione interposita, siue recepta sit, siue nou, nihil medio tempore innouari oportet, l. 1. ff. nō. nou. appell. incipit. & l. 6. sciendum. ff. de appell. recip. & dixi supra q. 3. num. 19.

Subdeclara hanc declarationem, vt nihilominus admittit, seu non admittit appellacionis cum præfata clausula (*si & in quantum*) sit vtilis, quia operatur tam effectus appellacionis admittæ, quàm appellacionis non admittæ; effectus appellacionis admittæ sunt duo. Primus, vt iudex retineat iurisdictionem, de qua scripsi supra q. 15. sub num. 15. & seqq. vsque ad num. 23. & in specie quod retineat iurisdictionem quoad dandum apostolos, & quoad assignationes terminū ad prosequendam appellacionem, scribit Contrar. in l. vnica. limit. 13. num. 20. C. si de mom. poss. nam licet iudex simpliciter admittat appellacionem, tamen remanet ei iurisdictione ad præfigendum appellanti terminos ad prosequendam appellacionem, & tamen, si non admittat, ei non remanet secundum communem opin. quam citauit supra q. 14. num. 15. Secundus effectus est, quod iudex tunc penas impositas contra iudicem non admittentem appellacionem, quia habetur pro admissa, Contrar. in d. l. vnica. q. 19. num. 6. Tertius effectus est, quia sicut appellas potest, inuito appellato renuntiare appellacioni interpositæ ab inre locutoria, & renuntiendo, iudex à quo recuperat iurisdictionem, & ubi non renuntiet, & iudex appellacionis pronuntiauerit, male appellatum, & bene iudicatum, causa reddit ad iudicem à quo absque alia remissione causæ; & tamen, si iudex à quo detulisset appellacioni, careret hac reuocanda iurisdictione, vt retuli, & sequutus sum supra hæc ead. quæst. limit. 2. princ. num. 103. Ita etiam erit quando iudex admittit appellacionem cum præfata clausula, quia non deferat

cerur appellationi detulisse, Beninten. decif. 4. no. 1. in fine, & nu. 1.

- 102 Subreſtriſuge tertio, declarando eandem nonam reſtriſtione, ve prox edat, appella- co non oppouente, ſecus ſi oppouat & re- clamer, quia tunc delatio nou eſt valida, & poteſt propterea iudex à quo procedere, & ſufficit oppoſitio per modum recurſus ad ſuperiorem, vt, loquendo de appellatione in cauſa mercedis, à qua non poterat appel- lari, ſequit. Roſ. diuerſ. decif. 774. domini ſtante. par. 2. delatio cum iudicis à quo uñ perſiudicat parti reclamanti, ſi delatio ſit ir- ratiuabilis. Ceſar Barzui in bonon. decif. 41. egerat. nu. 4. & 12.

- 102 RESTRINGE X. vt non procedat, quā- do iudex ad quem inhiuiſſet iudicet à quo, quia tunc appellatio ſuſpēdit, & iudex à quo non poteſt ad vltiora procedere. Auſt. ad Capel. Tholoſ. decif. vlt. ſub num. 5. ibi, & hoc niſi per iudicem ad quem. & ex eo refert, & ſequi ut Laucel. trac. de at- tent. par. 2. cap. 12. limit. 25. princip. nu. 16. & 17. fol. 372. & de eodem obſeruatione Auſt. vbi ſupra.

Er declarando adde, quz ſcripti ſupra memb. 3. no. 24. & 25.

- 103 RESTRINGE XI. vt non procedat quā- do in appellatione exprimitur iuſta cauſa appellandi, parens ex acti, quia tunc appel- latio debet admitti non ſolum ad effectum deuolutorium, ſed etiam ad effectum ſuſpen- ſiuum, Bar. in l. vltima, num. 2. verſ. ſequitur. hic text. ne teſtamentum. ſi. de appell. reci- pien. Bal. in l. 6. quiſquili. num. 1. in fine C. quon appell. non recip. & alij in locis cita- tis à Turq. tract. de morte ſuſſe leuiſ. par. 6. declar. 8. num. 4. verſ. ſed id quod. fol. 219. & quod etiam in poſſeſſione admittat ne ap- pellatio, ſi ratio appellandi ſit in promptu ſcribit Guil. de Cun. Bal. Nicol. Auſt. Olaf. & Contar. quos reuſi, & ſequutus ſum in- fra num. 133. reſtr. 23. & quod in ter- minis l. vnica. C. ſi de momen. poſſeſ- ſi quz loquitur de poſſeſſione momentanea, ſi recipienda appellandi, ſi ſit in ea expreſ- ſa rationabilis cauſa grauaminis, refert, & ſequitur Contar. in l. vnica. q. 1. no. 8. verſ. & tu terminis. & num. 10. iudicis hiſ, quz p̄ adit num. 5. & loquendo de appellatione in notorijs reuſi, & ſequutus ſum ſupra li- mit. 4. num. 93. & licet præcitati loquantur ſimplyticer, appellationem eſſe admittenda, ſeu poſſe appellari, tamen ſunt intelli-

gendi, vt loquatur de appellatione ſu- ſpenſiua, quia deuolutoria admitti uer, etiam cauſa nō expreſſa p̄ ea, quz dixi ſupra no. 16. verſ. reſtriſtine ſecundo, & nu. 22. uñ quod appellatio in ſe valida ſit, & deuoluit, etiam cauſa uou expreſſa, & in caſibus, in quibus appellatio eſt prohibita reuſi, & ſequutus ſum ſupra limit. 4. num. 55. ſic in caſu huius reſtriſtione inueſtigat etiam Lunoe. in cap. 28. paſtoralis. num. 3. in fin. verſ. ad hoc ita. de offi. & poteſt. iudic. de leg. dum ait, quod ſi ſine vlla cauſa appellaret, ne ſcriptus ha- bees in poſſeſſione mittatur &c. p̄mouit in- tellexit Bal. conſ. 203. pronuntiaui ſum ſum. in fine, lib. 4. quem reuſi etiam & ſequutus ſum ſupra memb. 4. num. 31. & ita expectat tenet Contar. in d. l. vnica. q. 1. an cauſa in appellatione, ſub nu. 4. & 5. ſic ipſe quoque intelligens Innocentium.

Secus ſi cauſa, quz exprimitur, eſſet ſtri- ctola, quia tunc executio ſententiæ non retardaretur, Contar. q. 1. num. 11. verſ. to- reſſige. quia paria ſunt nullam cauſam ex- primere, vel exprimere ſtrictolam, idem Con- tar. eadem q. 1. num. 12. & dicitur appella- tio ſtrictola, ſi ea non ſit inſerta cauſa ra- tionabilis, Contar. ead. q. 1. num. 37. verſ. fa- cirque. vel cauſa legitima, vel ſi legitima, ta- men manifeſte falſa, vel calumnioſa, Con- tar. ead. q. 1. num. 39. & 40. vbi ait, non poſ- ſe deſiſſe quz appellationes dicuntur ſtri- ctolæ, & ideo relinqui iudicis arbitrio, ſed tu vide ſupra q. 1. nu. 48. & 50.

Inſero hinc optimam eſſe prædicam Do- minorum de Rota. qui ſententiam latam, ſuper poſſeſſorio, ſeu ab Androre Cameræ, à qua non liceat appellare ſuſpenſiue, non exequuntur, niſi prius eis conſiet de merit iudicij poſſeſſionis, & de bono iure, quæſto appellans expreſſit iuſtam cauſam in ap- pellatione, Contar. in d. quæſt. 1. num. 47. verſ. hic tamen. imò, vt teſtatur ſimplyticer, non ſoleat Domini de Rota exequi ſententias latas ex tra Rotam, niſi appareat de bono iure.

- 104 Extende primo. illam reſtriſtione, vt ſit vera de iure ciuili, in quo loquor inſel ligo Doctores in ea citatos. quidquid in edictis ſcriptiſſet Zucc. in l. fin. nu. 441. C. de edic. diu. ad. toll. conſcendens, quod de iure ciuili non. Iteb. appellare etiam cum in- ierſione cauſæ, vult dictum refert, ſed non ſequitur Contar. in l. vnica. limit. 3. num. 31. verſ. at hic exortur. C. ſi de momen. poſſ. & be-

& bene declarat quæst. 1. num. 55. dicent, quasi conciliando, quod si exprimaturs causa, quæ non constituat limitationem regulæ de non appellando in causa possessionis, tunc nihil operatur expressio causæ, sicut si exprimaturs causa, quæ, si vera esset, constitueret limitationem, ut puta, quia exprimaturs, damnum illarum per sententiam non posse reparari in petitorio, & quædam alia.

105. Extende secundo eandem restrictionem, ut præcipue procedat de iure canonico, Bal. conf. 147. præmissis verbis. num. 1. vers. ad evidentiæ modum. 1. & conf. 203. pronuntiaturum fuit. in fine, lib. 4. quædam referunt, & sequuntur Coupi. prædict. q. 1. ap. 33. sub num. 1. & vers. tertio conclusio. in fine, & Menochi tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 100. sub num. 240. & apertus num. 344. fol. 53. & hos ad hunc effectum citant etiam supra memb. 4. num. 31. vers. extende decimo. & quod dicitur iure canonico causa sit exprimentia in appellatione a sententia, lata super momentanea possessione, refert; & sequitur Contar. dicta q. 1. in principio, & quod secundum canones non liceat appellare, sicut non licet de iure civili, nisi in appellatione sit expressa rationalis causa appellandi, refert, & sequitur Contar. ead. l. vnicæ, limit. 3. nu. 28. in fine, & num. 29. & quod nequæ ut in iure canonico admittatur appellatio, nisi sit expressa causa, scribit Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 345. vers. quam conclusionem tom. 3. par. 2. fol. 269.

106. Intellige primo hanc extensionem, ut, inspecto iure canonico, sufficiat expressio cuiuslibet gravaminis, etiam si non sit tale gravamen, quod constituat fallentiam, & faciat causam appellabilem, Contar. d. limit. 3. num. 32. in fine, ibi, de iure vero canonico, & nu. 33. debet tamen esse in specie expressum.

Secus tamen est, inspecto iure civili, quia requiritur expressio alicuius causæ, quæ per modum limitationis faciat, sententiam esse appellabilem, ut admonet Contar. ead. limit. 3. num. 32. & q. 1. num. 55. & sentit Roduerv. decis. 120. fuit resolutum. sub nu. 2. par. 1. & dixi supra nu. 204.

107. Intellige secundo, ut, inspecto iure canonico, appellatio cum expresseione causæ, seu gravaminis procedat etiam si notoriè non constet de gravamine, Contar. d. limit. 3. num. 32. in fine, & num. 33.

108. Secus est inspecto iure civili, quia, si gra-

vamen expressum in appellatione non constituat limitationem iuxta ea, quæ scripti supra sub nu. 106. debet esse notorium ex aliis, quia, si erat notorium ex actis, diceretur notoriè constare de iniustitia; quo casu dimittenda est appellatio, Contar. sub d. num. 32. nam iniustitia notoria constituit de per se limitationem, ut retuli, & sequutus sum supra nu. 99. restr. 6.

109. Contra hanc intelligentiam, quod enim de iure canonico debet gravamen esse manifestum, & perse notum, tenet Bal. quem retuli, & sequutus sum supra nu. 105. & ex eo refert, & sequitur Menoch. de adipisc. poss. rem. 4. q. 100. sub num. 240. & tenet Contar. sibi primum constans d. limit. 3. sub num. 33. dicens, quod ius canonicum non agnoscit, an gravamen illarum in sententia possessorij possit relaxari, vel non in alio iudicio, sed, an aliquo modo de gravamine constet in actis.

«Ego non discedo ab intelligentia.

110. Exemplifica hanc opinionem, quæ est eadem intelligentia, quando iudex misisset huiusmodi in possessionem ex testamento, quod iuris rationibus non subsistit, & hoc autem nullum in possessionem liquidè esset probatum, & ex actis appareret, quia isto casu datur appellatio, Bal. conf. 141. præmissis verbis. sub num. 1. lib. 1. & Menoch. d. q. 100. sub num. 240. circa medium, vel quando constaret per acta, quod testamentum est rapinum, iniustum, & vituperatum, vel non, solemnè, Bal. conf. 203. pronuntiaturum fuit, lib. 4. quæ vitio, loco citati supra nu. 205.

111. Declara primo nunc hanc undecimam restrictionem, ut expressio causæ in appellatione a diffinitiva non requiratur tanquam de substantiva appellationis, sed requiratur ad effectum, ut iudex à quo teneatur illi deferre, & supersedere in executione, Contar. in d. l. vnicæ, q. 1. nu. 3. Cui de momen. poss. quod idem, loquendo de appellatione ab excessu executionis, scribit limit. 19. sub num. 17. dicens, esse exprimentum ad hoc, ut iudex sciat, an debeat deferre appellationi. & quod expressio causæ in appellatione a diffinitiva non sit de substantia, retuli, & sequutus sum supra q. 4. nu. 25. & hac ead. q. 17. limit. 4. nu. 55. vers. restitue tertio.

Secus est in appellatione ab interlocutoria, quia requiritur non solum expressio causæ, sed requiritur nominatim expressio,





infra limit. 19. num. . . .

Quare si Princeps dat ordinem, ille ordo semper est substantialis, & ideo non distinguimus, vtrū sit ordo vnus causæ ad seipsam, vel ad aliam, & consequenter id, quod sit contra ordinem datū, est ipso iure nullum, Bal. in l. 4. prolatam, num. 12. vers. & nota quod princeps. C. de inter. omni. iud. vnde si iudici delegerit, vt prius cognoscat de possessione, quam de proprietate, & is delegatus contra formam rescripti cognoscat eumulative de vtroque, processus & sententia erunt nulli, quamuis pars in processu non opposuerit, Alex. in l. 12. naturaliter. §. nihil in commune. num. 94. vers. adde casum, quem ibidem refert & sequitur Ias. nu. 164. vers. tertio vltra. ff. de acquir. poss. & ex his Caputaq. decis. 143. seu 30. sententia lata, super petitorio. num. 2. in fine, & num. 3. & seqq. par. 3. quia forma mandati est diligenter attendenda per delegatum, Ias. vbi supra.

Hunc ordinem idem Bal. in d. l. prolatam, num. 2. in fine d' iudici, vt alius dicatur datus pro simplici instructione, & alias pro forma.

Contra conclusionem huius primi ordinis vide infra limit. 10. sub num. 24. in fine, quia nihil in iure est ita determinatum, vt controuersiam non habeat.

216- Capio alium primum ordinem, qui traditur à iure, & est vnus causæ, & est substantialis; & concludo, vt in precedenti, quod ista peruersio causæ nullitatem, l. 4. prolatam. & ibi Bal. Salyc. & Paul. de Cast. C. de seor. & inter. omni. iud. & à sententia nulla potest appellari, vt retuli, & sequens sum infra d. limit. 19. num. . . .

Ratio differentie inter hunc ordinem, & ordinem vnus causæ ad alteram causam, de quo habet infra num. 118. est, quia ordo vnus causæ, in se ipsa est veluti ordo membrorum in vno corpore indiuisum, à quo si remoueatur, seu subvertatur aliquod membrum principale, totum corpus perit, sed ordo vnus causæ ad aliam causam est ordo vnus corporis separati ad aliud corpus separatum, Bal. in l. 4. prolatam, num. 9. vers. sed opponitur. C. de senten. & inter. omni. iud.

Exemplificatio primo hunc ordinem, quando iudex profert prius sententiam, & postea illam scribit, nam peruertit ordinem, quia ordo est, vt prius scribatur, & postea lega-

tur, Bal. in d. l. prolatam, sub num. 4. vers. demum, & sub num. 7. in 4. exemplo, & Salyc. sub num. 2. ibi, sed videamus.

Exemplificatio secundo, quando iudex prius fert sententiam, & deinde recipit probationes, quas antea noluit recipere, quia est ordo substantialis, vt prius cognoscat, & deinde definiauit, Bal. in d. l. prolatam, num. 5. in 3. exemplo.

Exemplificatio tertio in casu executionis factæ non seruato ordine, si teneamus opinionem, quod ille ordo sit substantialis, vide infra limit. 10. num. 24. & seqq.

Amplia hunc ordinem, vt multò magis sententia dicatur nulla, quando ordo substantialis omnino omittitur in processu, vt puta quia, nullo dato libello, seu non contestata lite, iudex procedit ad sententiam, diffinitiuam, Paul. de Cast. in d. l. prolatam, sub num. 3.

217- Capio secundum ordinem, qui traditur à iure in causa ad se ipsam, sed non datur pro forma, seu substantiali iudicii & concludo, quod sententia teneat, sed potest appellari, & ita potest salua communis opinio, que tenet executionem factam peruerso ordine esse validam, si teneamus illum ordinem non esse substantialem, vide infra limit. 10. sub num. 24. vers. contraria.

218- Capio tertium ordinem, qui traditur à iure inter diuersas lites, vt loquitur Bal. in d. l. 4. prolatam, sub num. 1. vers. item præmitto. C. de seor. & inter. omni. iud. seu traditum vnus causæ ad alteram separatam, vt loquitur Bal. ibidem, num. 9. vers. sed opponitur. Salyc. num. 4. in fine, vers. oppono nunc. & Bar. & Paul. de Cast. in l. 1. nu. 1. C. de appell. seu, vt loquitur idem Paul. de Cast. in d. l. prolatam, num. 2. traditum vnus iudicii ad aliud. Et in isto ordine concludo, quod licet peruertatur, tamen sententia teneat, vt scribitur Bal. Salyc. & Paul. de Cast. in locis supra proxime citatis, sed tamen iudex malè fecit, & ideo potest appellari, vt notant Bar. Bal. Salyc. & Paul. de Cast. in d. l. 1. C. de appell. & consulti per illum, textum, & nos latè explicamus num. seqq.

219- Exemplificatio primo hunc ordinem: actor agit contra reum interdictio vnde vi ad recuperandam possessionem fundi, quo reus spoliatus actorem: reus opponit, quod fundus erat suus, & offert probationes; actor replicat, quod reus non est audiendus, quia spoliatus ante omnia debet restitui, iudex

Ooo 2 non

non obstante actoris replicatione, recipit probationes rei consenti super proprietate fundi, & adhibita cognitione, absoluit reū eēre actor poterit appellare non solum ex regula, quod actor poterit appellare a sententia negativa, vt retuli, & sequutus som super memb. 4. num. 38. sed etiam ea peculiari, & proprietate, quod iudem perit uerit ordinem, l. 1. C. de appell. & consilij prius de possessione pronuntiare, & tunc erimen uolentia exēcuta pnes pronuntia debuit, quod cum non fuerit, iuste ab eo pronuntium ē. & ibidem Paul. de Cast. sub num. 1. quem refert & sequitur Contr. lo. l. vnica. limit. 18. num. 1. C. si de mōm. poss. debet enim prius remitti priusmodum, quā m. id, cuius est pizambulum, Bal. in d. l. 1. in princ. innot. 4. 15.

120. Extende primo hanc exemplificationem vt procedat etiam si reus consentiens de spolio obtulisset probationes incontinenti de domino, quia adhuc, actor contidacente, non possit audiri, testibus Glof. Ant. de Butr. Abb. Dec. & alijs, quos et alij, & sequutus som lib. procedenti cap. 7. num. 134. & seqq. Ergo, si iudex audiendo peruertat hunc ordinem, dabitur appellatio.

121. Extende secundo, vt procedat etiam si esset reus in iudicio spolio, quia nihilominus, nisi fuerit etiam facta plenaria restitutio, & purgatum spoliū tam quoad possessionem, quā quoad fructus, & expensis, reus spoliator non potest audiri in negotio principalis, Caputaq. decif. 72. spoliatus. per totam, decif. 176. spoliū, & decif. 185. spoliū licet. nom. 1. par. 3. & quāuisquam possit audiri teneat restituere, usque ad obolum, Thesf. Foffan. decif. 152. possessori. num. 2. seu usque ad vltimum quadruplem, Moled. decif. 1. alias 117. episcopus. nom. 1. de solut. Vasil. in anor. ad Affl. decif. 98. pulchrum, num. 1 & multas cumulas Parif. consil. 1. vlt. facti narratione, num. 144. & seqq. lib. 1. hancq. extensio est cōmunita, & sine contradictione, quāuis si iudex ad instantiam rei, inuito actore procederet super proprietate, non purgatum spolio, possit actor appellare.

122. Subextende hanc extensionem, vt procedat etiam si spoliū esset commissum a iudice iudice procedente, & hoc esset declaratum, quia esset purgandum spoliū, Caputaq. decif. 186. spoliū dicitur. par. 3. ergo, si iudex procedat, eo non purgato,

erit locus appellationi.

123. Extende tertio, vt ab ista ordinis peruerfione possit appellari etiam si Signatus nullius dedisset, vt procederet simul super spolio, & proprietate, quia adhuc poterit appellari, cum Signatura iudicis non possit dare, vt cognoscatur simul de spolio, & proprietate, ex quod obstat disposiō iuris communis, Siaph. tracl. de signat. l. 1. iust. rubr. de signat. consil. 1. ad. inual. sub nu. 4. verif. similiter in ista. fol. 186. in paruis, & Sannen. in reg. de non tollen. iur. quæf. 6. nu. 9. verif. hinc est.

124. Comprobatur hanc extensio, quia loquendo in spolio attentatorio, commissio impetrata, quod procedatur ad vltrem executionem, prout iustum fuerit, non tollit, neque impedit iudicium attentatorum, eo quia causa attentatorum est privilegiata, & in primis super attentatis est pronuntiandum in odium attentantis: nec obstat cōmūio puzidicij, quia Papa in ea nihil disposuit circa attentata, nec derogat regula de iure quæfio non tollendo, cum propter attentatam & per sententiam istam super eis fuerit ius quæfio parit, & ideo cum ius quæfio non fuerit derogatum per Papam, l. 1. intelligit hanc commissioem de iure suo præiudicio attentatorum, maxime quia rescripta ad lites sunt stricti iuris, & stricti sunt interpretanda, Caputaq. decif. 154. commissio imperiali. par. 1.

125. Contra istam extensionem videtur firmasse Thesf. Foffan. decif. 15. possessori. num. 4. & 5. dum plurimum auctoritate ostendit, quod Princeps potest etiam de potestate ordinaria concedere, vt non purgato spolio procedatur super petitorio.

126. Confirmatur hanc contraria opinio, quia, quod spoliū purgetur antea, vel post, respiciit ordinem, super quo ordine restituitur etiam Signatura iudicis, dum delegat causas, sola facti veritate inspecta, prout ex Ofelch. refert, & sequitur Foffan. d. decif. 15. sub num. 4. & tamē magis quod respiciit ordinem non substantialem, sed congruitatem, vt retuli, & sequutus som infra num. 127.

127. Attende quarto (& est extensio notabilis) vt in tantum datur appellatio, vt iudex appellatiois possit reuocare sententiam, absque quod eam examinet, quia eo ipso, quod fuit peruersus ordo, debet reuocari, Paul. de Cast. in l. 1. sub num. 7. C. de appell.

pet. & consulte. quem refert, & sequitur. Con-  
tar. in l. vicia. limit. 1. §. num. 2. & 3. C. si de  
mom. poss.

127 intellige istam exemplificationem posi-  
tam supra num. 119. eiusq. extensiones, vt  
quomuis iudex non debeat pervertere ordi-  
nem causæ ad causam, nihilominus si reus  
conueniens de spolio excipiat de dominio, &  
actor replicet, reum non esse audiendum,  
super dominio, & proprietate, nisi prius  
fuerit cognitus super spolio. Illudq. purga-  
uerit, & iudex, sprete oppositione actoris,  
processerit, & pronuntiauerit super domi-  
nio, processus & sententia sunt validi, quia  
iste ordo non est ordo substantialis iudicii,  
sed est ordo congruitatis, vt scribitur Io.  
Monach. Io. Andr. & Gemin. omnes in cap.  
1. in fine, de accus. in 6. & apell. Paul. de  
Cast. in l. 1. sub num. 1. C. de apell. & con-  
sult. Aret. Io. L. 2. naturaliter. §. nihil com-  
mune. sub num. 9. vers. quod si opponitur.  
in fine, ff. de acqui. poss. vbi citat etiam  
Garf. de Hispania in quadam apostilla in  
cap. 1. de restit. spol. Felyn. in cap. 30. in-  
ter monasterium. sub num. 33. vers. tempe-  
ra iamen. ibi. forte iamen est necessaria.  
de sent. & re iud. Crauet. conf. 348. inulti-  
tis. nu. 4. vers. amplius. conf. 399. antonius,  
sub num. 8. & conf. 302. in hac causa. sub  
nu. 6. vers. sed dicit aliquis. Conar. in l. v-  
nica. limit. 2. in princ. num. 1. 6. ibi. quod si  
iudex. & limit. 13. num. 39. ibi. quod vbi op-  
ponitur. C. si de momen. poss. & scripsi lib.  
preced. rap. 7. num. 145. vnde debet actor  
appellare, alias processus & sententia in e-  
tate, Paul. de Cast. Aret. Pelyn. Crauet. & Con-  
tar. supra citati, & quod oppositio non  
profit, & ideo pars debeat appellare, scribit  
Iacob. Cancer. variis. refol. part. cap. 18.  
de except. in fine, num. 37. dicens, si se ius  
facit contingentia vltim esse.

Confirmatur hæc intelligentia, quia  
quandocumque pervertitur ordo versus causam ad  
aliam causam sententia non est ipso iure  
nulla, imò est valida, & teneri, Bar. in d. l. 1. &  
ibi dicit Bar. not. 2. & sub num. 1. vers. op-  
pono. quod ipso iure. Salyc. sub num. 4. in  
3. opposit. Paul. de Cast. num. 1. C. de ap-  
pell. & consult. Aret. de Betr. in cap. 6. cum  
dilectus. sub num. 1. de caus. poss. & prop-  
rietat. in cap. 1. sub num. 2. de sent. & re  
iud. & communiter omnes in diuersis locis,  
& ratio est, quia iste ordo est ordo extrin-  
secus, & ad corpus separatum, Bar. in l. 4.

prolatam. num. 9. vers. sed opponitur. Cide-  
lent. & inter. omni. iud. seu est ordo, qui nõ  
concernit solemnitatem iudicii, sed con-  
cernit causam, & iustitiam partis. Paul. de  
Cast. & Salyc. quos citauit, & sequuntur  
supra num. 118. vers. capio tertium. &  
non est ordo substantialis, Bellam. vbi su-  
pra, Io. Monach. Io. And. & Gemin. citati  
supra vers. intellige.

Sed causa possessionis est diuersa à causa  
proprietary, vt sententiæ præcitari Doctores.  
Ergo præpositio ordinis in ea non cau-  
sat nullitatem, Iud. Conar. in l. unica. limit.  
1. §. nu. 1. in fine, & nu. 2. 7. in fine, nu. 8. &  
9. C. si de momen. poss. vbi, quod talis or-  
do nõ est essentialis, & ideo, si postponitur,  
quod debet præmitti, non reddit senten-  
tiam nullam, sed iniquam.

Conariam opinionem, quod enim ista  
sententia sit nulla, quamuis non fuerit ap-  
pellatum, quia sufficit dissensus, tenuit  
Hier. Gabr. conf. 34. receptum est. num. 6.  
lib. 1. dicens, hanc esse communem, & verè  
opinionem, & notat per Aret. citat pro co-  
traria parte, posse procedere in habenti iu-  
risdictionem, & far ultra eam reiiciendi exce-  
ptionem oppositam, secus in non habenti  
iurisdictionem, vt in casu, quo est suspen-  
sum peritorium, cum tunc, inquit, cesset iu-  
risdictio.

Comprobatur hæc opinio contraria,  
quia vbi ratione ordinis, vel prælationis  
iudicis non concurrunt, qualia sunt petito-  
rium, & possessionium, debet opponi excep-  
tio, quia alias iudicia non sunt nulla, Bar.  
in l. 1. 2. naturaliter. §. nihil commune. q. 2.  
num. 30. ff. de acqu. poss. quem formaliter re-  
fert & sequitur Aret. de Betr. in cap. 6. cum  
dilectus. sub nu. 10. vers. finem, vers. quæ-  
ro an in casibus de caus. poss. & prop. quasi  
aperte dicat Bar. quod, opposita exceptio-  
ne, iudicium est nullum, & ex Bar. refertur,  
& sequuntur ibidem Alex. num. 91. vers.  
quærit secundo, & in l. num. 156. vers. secun-  
do principaliter, & ex his, & alijs, loquendo  
apertius, refert, & sequitur Capuaq. decis.  
143. seu 30. sententia lata. par. 3. dicens,  
quod sententia, lata super petitorio, & pos-  
sessionio, petitorio tamen suspensio per par-  
tem, est nulla in totum, quia cumulatõ pe-  
titoris, & possessionis, parte opponens, non  
admittitur, & si iudex processerit super  
vetroque, processus est nullus, & in hoc dicit  
Bar. solum, supra citatum, esse approbatum

communiter, & Bellam. in cap. 1. sub num. 2. de sent. & re iud. dicens, quod ordo vnius causæ ad aliam causam non est essentialis, & ideo sententia valet, & est appellandum, quod, inquit, est verum, nisi suspensio petitorio in eo procederet, quia tunc processus in peritorio factus esset nullus, & ex eo reser. & sequitur Coo ar. in l. vnica, limit. 18. nu. 11. C. si de momen. poss.

Ratio huius comprobationis est, quia sententia, lata non conformis libello, & contra rem petitam, est nulla, quia in ea deficiit litis contestatio, & defensio, vt retuli, & sequutus sum supra q. 1. sub num. 33. vers. contraria. & latius cap. p. ced. q. 1. nu. 1. sed, si peritiorum est suspensum, & iudex, seu sententiam super eo, sententia dicta non conformis libello, & lata extra rem petitam, sicque sine libello, & sine contestatione litis, & consequente litis, est nulla.

His vtrumque vrgentibus, adhuc non discedo ab intelligentia, sumatæ supra num. 127.

Ad Hic. Gabr. citatum pro ista opinione contra intelligentiam respondeo, quod ipse loquitur de processu iudicis post desertam causam, quo casu dicti processus esse nullum ex defectu iurisdictionis, quia iudex ad quem est iudex appellantis, & ideo, cessante, seu desertæ appellacione, cessat eius iurisdic. quoniam partes non possunt ei dare, unde processus est nullus, etiam si partes consentiunt, quod procederet, & multo magis est nullus, si pars dissentiat, & protestetur, licet non appellet, Felyn. in cap. 11. quoniam contra. ou. 30. de probat. & loquendo isto casu, bene restatur de communis, & vera opinione, sed si hoc idem sentiet in casu intelligentiæ, postea supra num. 127. non bene opinaretur, & eius auctoritas, alioquin non aspernenda, cessat ubi contra se habet tot patres.

Secundo respondeo, conuincendo eum, inuitabili ratione; nam licet in casu suo, quando iudex procedit infringendo sententiam post desertam appellacionem, & dicitur processus nullus ex defectu iurisdictionis, tamen non est ita, quando iudex procedit, non purgato spolio, quia tunc habet iurisdictionem, & ideo pars debet appellare, & volumus videre, quod habet iurisdictionem, attendamus hoc, quod certum est, quod partes non possunt dare iurisdictionem, &

tamen, si iudex procedat, non purgo spolio, & partibus non contradicentibus, procedit cum iurisdictione: Ergo habet iurisdictionem, quia, si eam non haberet, ex non contradicentibus partium eam non acquireret, quia partes eam neque expresse, neque tacite dare possunt, sicque Hier. Gabr. mouetur inepio fundamento.

Ad comprobationem, cuius actus non pendet, nisi ex ratione, quam non pro ea adduximus, respondeo dupliciter.

Primo respondeo, quod Bellam. Caput. & Contar. pro ea citati, non remouent opinionem illam, quod sententia lata, peruerso ordine causæ ad causam, est valida, quamuis fuerit oppositum contra petentis suam, imò non solum non remouent, sed de ea in hoc puncto non videntur habuisse cognitionem, cum de ea nullam fecerint mentionem, & tamen debuissent, quia videntur obstar, cum sit communis, & valida ratioe fulta: & non tura est nois, quam gubernator per incognitos sibi scopulos, & sines incaute ducit. Vlt. quod Bar. Alex. & Inf. quos citat Caput. aq. non possunt allegari, nisi per subauditos intellectus, qui subaudit non debent, quando habent repugnantiam opinionis communis. Secundo respondeo, distinguendo, & declarando tres casus, quos diligenter nota, quia alibi non inuenies.

Primus casus est, quando actor agit possessionis iudicio reus excipit de proprietate, & dat de ea articulos actor replicat, non esse admittendos, nihilominus iudex eos admittit, testes recipit, examinat, cognoscit de illis, & tandem reum absoluit à petitione actoris, non tamen pronuntiat super proprietate: & isto casu sententia est valida, quia licet iudex pererrat ordinem causæ ad causam, audiendo reum super petitorio, quod per replicationem, & oppositionem actoris intelligitur suspensum, tamen cum sententia sit lata, solum super possessione, dicitur conformis libello, & non dicitur lata super petitorio suspensio, & ideo actor debet appellare ab ista peruersione ordinis, quando reum audit super proprietate, vel debet appellare à diffinitiva, quia fuit peruersus ordo: & isto casu, procedit intelligentia, postea supra num. 127. quod sententia lata peruerso ordine sit valida.

Secundus casus est, si actor dat libellum de possessione, & reus conueniens dat alium

alium libellum super proprietate, & index procedit super utroque libello, & actor, qui dedit libellum de possessione, opponit, non esse procedendum super proprietate, nisi prius fuerit terminata causa possessionis, quæ est præjudicialis, & de qua ideo prius cognosci debet l. 13. ordinarij. C. de rei vend. & nihilominus index, spreto oppositione actoris, procedit super proprietate, & fert sententiam super utroque & isto casu dicendum, quod in precedenti, quia, cum sententia sit conformis libello, & sit lata, servatis solemnitatibus, & substantialibus iudicij, est valida, & pars debet appellare à perversione ordinis, & his duobus casibus procedit intelligentia, scilicet opinio, posita supra num. 127.

Tertius casus est, quando reus conventus in iudicio possessorio auditur super exceptionibus proprietatis, invito & contra iudicem actor, & deinde non solum absoluitur, sed declaratur dominus: & isto casu sententia, lata super petitioni suspensio per illam contradictionem actoris, est nulla, eo quia non solum non est conformis libello, sed dicitur lata sine libello, & sine contestatione litis, ut reult, & sequens sum super q. 12. sub nu. 33. ver. contraria. & consequenter est nulla, non eo quia sit perversus ordo causæ ad causam, sed eo quia est lata sine solemnitatibus, & substantialibus iudicij, & isto casu procedit comprehensio, seu opinio, de qua supra sub nu. 127. quod sententia, lata super petitioni suspensio, est nulla.

Secus forsitan est, si actor non contradicit reo, quia tunc videretur de consensu actoris initiari quasi novum iudicium, & fieri mutationem prioris libelli de consensu utriusque, & consequenter valida, esset sententia, quæ ferretur super proprietate.

283 Exemplificatio secundo conclusionem tertij ordinis vnius causæ ad alteram causam, positi supra num. 118. reus conventus de spolio excipit de prescriptione, allegando, quod remedium cap. reintegranda. intentatus non competit actori, quia sit tempore sublatum, & hanc exceptionem liquidat ex solo temporis lapsu, vel potest statim liquidare, & index, spreto hac exceptione, procedit ad sententiam, certe reus isto casu potest appellare, ex quo index subvertit ordinem causarum diversarum.

cum inter se, quia ordo iuris est, ut reus non cogatur ad contestandum litem, si opponat exceptionem liquidam, seu statim liquidabilem, quæ impedit litis ingressum, sed potius imponatur actori super eius petitione perpetuum silentium, & ideo index debet prius cognoscere illam exceptionem, & non cognoscendo perversit ordinem, Contrar. in l. vnica, limit. 2. §. 4. num. 18. ibi, tunc autem, & num. 19. & seqq. C. si de momen. poss.

Restringe primo istam exemplificationem, ut non procedat, si teneretur illam opinionem, quod remedium dicti cap. reintegranda, sit impræscriptibile, quia tunc recte rejicitur hæc exceptio, & proceditur ad vltiora, vide Contrar. d. §. 4. nu. 23.

Restringe secundo generaliter, ut non procedat quoriscunque hæc exceptio prescriptionis non sit admittenda in iudicio spolio, quia tunc index recte procedit ad sententiam.

Explica istam restrictionem, ut exceptio prescriptionis non sit admittenda quando opponitur tanquam ad merita causæ ad finem, ut excipiens declaratur dominus, quia si ita opponatur non est admittenda, Contrar. d. §. 4. sub nu. 13. & 14. & ita debet intelligi Bal. conf. 331. super predicto. verus finem, lib. 1. dicens nullo iure cavet, quod à possessorio, cui obijciatur exceptio prescriptionis, possit appellari, quia, inquit, metimur ius ex persona actoris, nec potest reus excipiendo mutare naturam iudicij, vide Contrar. d. num. 13. ver. verum, & §. num. seqq. & consequenter, si index isto casu rejiciat exceptionem prescriptionis, non debet reus posse appellare, quia non perversitur ordo, & index non potest declarare, eum esse dominum iure prescriptionis, quia metiretur in sententiando ius ex persona rei, & ferret sententiam non conformem libello, & propterea esset nulla.

Secus est si opponatur ad processum ad finem, ut impediatur processus, & reus simpliciter absoluitur, quia isto casu exceptio debet admitti, & à non admittance daretur appellatio, ut dixi supra in exemplificatione.

229 Exemplificatio tertio, quando legitime concurrent petitionum, & possessorium ita, ut & utrumque debeat vniâ sententia terminari, quia licet index non terminet vnicâ sententia, tamen sententia est valida, Crapet. conf.

conf. 248. iniustitia. sub num. 4. in fine, vers. amplius dico. & esse magis communem opinionem post allegata remissive concludit Alex. in l. 1. a. naturaliter. §. nihil commune. versus finem. num. 98. vers. tangis hic. ff. de acqui. poss. quem referunt, & sequuntur Rot. diuersi. decif. 34. conclusum fuit. sub num. 10. vers. & sententiam. par. 2. & Contar. in l. vnica, limit. 18. num. 13. C. si de mom. poss. & est de aperta mente Negusaneij tract. de pign. par. 8. memb. 3. sub num. 16. quem Ieruli, & sequutus sum infra mēb. 9. nu. 106. & ratio est, quia cū ordo vnus cause ad aliam, & ideo sententia non est nulla, sed oportet appellare, Contar. vbi supra.

Exemplifica demum in quouis possessorio, & petitorio, quia quouies omittitur ordo petitorio, & possessorij potest appellari, Bal. in l. 1. num. 5. in fine ibi, praeterea videtur de appell. recipien.

Alia exempla particularia habes apud Contar. d. limit. 18. num. 14. 15. 16. & seqq. ego in eis non immoror, quia late omnia prosequutus sum cap. preced. de sententijs. si placuerit Deo, vt prodeat in lucem.

- 130 Amplia primo nunc eandem restrictionem positam supra num. 123. sic declararam, & exemplificaram, vt habeat locum etiam in sententia interlocutoria, inordinata lata, quia etiam ab ea in causa possessoria posse appellari, scribit Achil. Person. tract. de adipisc. poss. num. 334. vers. interiri autem. tom. 3. par. 2. fol. 268. quem quolibet petitorio, seu preiudicatio ordinis in processu dicitur interlocutoria; nam eo ipso, quod iudex procedit, interlocutur tacite, vel expresse, vnde eo ipso, quod appellatur ab inordinato processu, appellatur ab interlocutoria inordinata, siueque hec ampliatio videtur superflua, quia conuertitur cum restrictione.

- 131 Amplia secundo, vt procedat non solum in processu inordinato super possessorio ordinario, seu plenario, sed etiam in processu inordinato super possessorio summario, seu, vt vocant, summarissimo, quia & si in eo non requirit ordinem iudicij scriptis super memb. 1. num. 59. tamen requiritur quedam ordinata cognitio, de qua hactenus ipsi supra memb. 1. num. 19. & seqq. qua omissa, daretur etiam in eo appellatio, vt scripti eod. memb. 1. num. 33. 34. & 37. & loquendo in adipiscenda possessione ex remedio legis sine

C. de edict. dicto. adi. toll. & prout est possessorium summarium iuxta ea, quae scripta supra memb. 2. num. 10. & memb. 4. sub num. 6. vers. ratio etiam. & sub num. 30. vers. ratio. requiritur citatio, alias si omittatur, potest appellari, vt dixi supra sub num. 37. vers. in hoc. & vers. sed parcat.

- 132 Amplia tertio, vt non solum detur appellatio deuolutiua, sed etiam suspensiuā, ita, vt interim impediatur executio, & processus ad victoriam, vt ex Cagn. & Hier. Gist. refert & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 18. num. 23. ibi, & consequenter. C. si de mom. poss.

- 133 RESTRINGE XIII. vt non procedat, quando appellans offert se incontinenti iustificaturū appellationem, quia tunc ex quod ratio appellandi est in presens, iudex debet deferre appellationi, vt ex Gul. de Cum. in l. si ex causa. §. nunc videndum. ff. de min. refert & sequitur Bal. in l. 8. consensuaneum. num. 23. vers. quæro nemquid à tali missione. C. quom. & quan. iud. & ex Bal. refertur & sequuntur Nicel. tract. de conac. gloss. con. cor. 6. fall. 6. sub num. 26. in 1. moderat. fol. 191. Auf. ad Capel. Tholof. decif. vit. sub num. 1. ibi, idem quando ratio. Masch. decif. 25. mortuo intestato. num. 12. & Contar. in l. vni. 2. limit. 12. num. 1. C. si de momen. poss. qui etiam alior.

Confirmatur primo hęc restrictio, quia clausula (appellatione remota) non tollit appellationem, quam appellans offert se incontinenti iustificaturū, um, Rip. in cap. 1. sub num. 2. de refcript. & Contar. quem retuli, & sequutus sum q. praeced. limit. 1. num. 88. & lencit Glos. in cap. 3. suscitata. in verbo. sententia. de in integr. restit. dicens, quod sententia debet mandari executioni, non obstante aliqua exceptione, nisi incontinenti prohibetur exceptio.

Confirmatur secundo, quia oblatio probatoris incontinenti tollit praesumptionem calumniae, ob quam solet denegari appellatio, vt retuli, & sequutus sum supra limit. 4. princip. sub num. 26. vers. declarare nunc.

Declarat istam restrictionem, vt ratio appellandi in promptu, seu probatio incontinenti ad iustificandam appellationem dictatur, cum appellans ostendit scripturam, vel aliud documentum, nondum de actis, quod & si requirit aliquam discussionem, seu causam cognitionem, id facit magnam probationem pro appellatione, vnde non requiritur

titur, quod ex actis præteritis doceatur de iniquitate sententiæ; quia si requireretur, hæc restrictio esset superflua, quia esset eadem cum posita supra num. 79.

Quicquid in contrarium scripserint O. fuch. d. decisi. 35. num. 13. & Contar. d. limit. 12. sub num. 14. dum aiunt, quod ratio appellandi in promptu dicitur esse, si ex actis resulter evidens iniquitas sententiæ.

834 **RESTRINGE XIII.** ut non procedat respectu tertijs licet eorum principalis non possit appellare, tamen non prohibetur tertijs per ea, quæ loquendo in remedio adipiscende ex l. ho. C. de edic. diu. adn. toll. et alijs, & secutus sum supra memb. 4. num. 41. & seqq. vers. restringe quarto.

835 **RESTRINGE XV.** ut non habeat locum, quando dubitatio esset de admittenda, vel non admittenda appellatione à sententia lata super possessorio, quia tunc ratione dubij esset admittenda, ut retuli, & secutus sum supra hac ead. quæst. 17. in ampliat. num. 64. ampl. 17. vers. extende primo.

836 **RESTRINGE XVI.** ut non procedat in sententia negatiua, lata in possessorio adipiscende, quia si ab ea, lata contra, aduocentur appellationi, ut ex Ang. Iacob. b. n. Zuccar. Thaq. Doen. & alijs retuli supra memb. 4. num. 48. vers. restringe tertio. & similiter à sententia negatiua, lata in possessorio recuperandæ, datur aduersi spoliato appellatio de iure communi, ut retuli memb. præced. num. 76. licet secus attente à constitutione agidiana, ut retuli d. memb. 4. sub eod. num. 38. vers. contrarium.

Hæc restrictio est superflua, vide supra d. memb. 4. sub num. 38. vers. vel breuius.

837 **RESTRINGE XVII.** ut non procedat, quando grauamen sententiæ late in possessioni non possit reparari in petitorio, quia tunc datur appellatio, prout in d. son. ipsi memb. sequuntur. & seqq. d. h. n. n.

838 **RESTRINGE XVIII.** ut non procedat, quando possessorium est mixtum, & tributum consideratur in seipsum, ut l. h. n. ipsi, & declarauimus infra memb. 9. num. 1. & seqq.

839 **RESTRINGE XIX.** ut non procedat in appellatione extrajudiciali, quia possit appellari extrajudicialiter in possessione momentanea arbitrarij, & regitur Cootan in l. vnica limit. 5. d. n. n. & seqq. C. si de inuent. possit tunc ab d. n. n. n. n. n. n.

840 **SVPERSTRINGE** quædam omnes præcedentes restrictiones, ut in q. procedant in

loco, ubi extat statutum prohibitorium appellationis in causis possessionis, quia hoc statutum, ne reddatur euersorium, debet intelligi, ut prohibeat appellationem in casibus, in quibus est permessa à iure communi. Negul. tract. de pignor. par. 8. memb. 1. nu. 3. fol. 352. ubi infert ad constitutionem agidiana Marchii Anconitanæ 1. quæ constitutione prohibetur appellatio in causa possessionis, & ex eo infert, & sequitur Put. decisi. 293. in causa placet in sub num. 2. lib. 2. Contr. in l. vnica in ampl. num. 131. C. si de mom. poss.

Confirmatur hæc restrictio, quia si clausula (appellatione remota) apponatur in scripto iudicij possessionis, operatur, quod nullatenus appellaretur, etiam ubi alius appellaretur in aliquo casu speciali, ampliat enim naturam possessionis, & remouet obstaculum, ut sic aliquid operetur, Franch. in cap. 53. pastoralis. o. m. n. in l. vnica. 17. de appell. & Contar. in d. l. vnica, in ampl. num. 134. C. si de mom. poss. ut restringe.

Contrariam opinionem censeo veriorrem, & moueo, quia vel illud statutum sit in Terris Ecclesiæ, & tunc satis est, quod per eiusmodi statutorum reducamus ad dispositionem iuris ciuilijs, per ea, quæ loquendo de eadem constitutione agidiana, scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54. vel sumus in Terris Imperij, & tunc dico, quod inter Doctores est controuersia, de qua scripsi supra num. 16. & seqq. an de iure appellari sit prohibita etiam ad effectum deuolutiuum, unde hoc statutum, tollendo hanc controuersiam, vel potius corrigendo ius commune, prohibet eam etiam ad effectum deuolutiuum, sique non est frustratorium, per ea, quæ dixi d. cap. 97. sub num. 54. & corrigendo ius commune, in hoc, quod tollit appellationem deuolutiuam, non debemus illud extendere, ut tollat etiam appellationem in casibus, in quibus de iure ciuili est permessa, quia statutum, quod potest etiam corrigere in vno, vel in duobus, debet intelligi, ut corrigat in vno tantum, ut retuli, & sequens sum lib. præced. cap. 8. nu. 411. adde, quæ scripsi supra num. 25. & 26. ubi op. n. n. n. n. n. n.

Nota prætax, & exortem, quæ sagax reus condemnatus in causa possessionis, vel in d. defertigodum aduersarium, cumq. in d. iudicium, ne possit exequi sententiam is enim videns, quod in causa possessionis non

non potest per appellationem impedire executionem iuxta ea, quae scripti initio huius sextae limitationis, & memb. 2. num. 1. & memb. 3. num. 3. & alijs pluribus in locis, dat commissione ordinariam appellationis, & appellationum, tacendo sententiam esse lata supermero possessorio; Signatura causam delegat simpliciter, & iudex delegatus ad instantiam appellantis statim inhibet, unde appellatus, ut remoueat obstaculum inhibitionis, & commissionis, cogitur, parte citata, adire, & informare totam Signaturam, eiq. dare commissionem, ut vocat, reformatariam, pizinserta commissione ad uterq. reformataria; Signatura deinde informata, si gustat, per appellationem non esse retardandam executionem, rescribit eidem iudici a quo, cum clausula, (ut exequatur quatenus sit, locus constitutioni agdianae :) si vero adest aliqua difficultas, seu aliqua causa bene visa Signaturae, rescribit eidem iudici ad quem, cui reus appellans fecit committi causam appellationis, eiq. rescribit cum clausula (ut, quatenus agdianae locus sit, in primis, & ante omnia exequatur, sin minus causam appellationis cognoscat) ut refert Marchef. trac. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. sub num. 38. fol. 40.

Quare si victor non sit diligens, sed precipitator a condemnato in dando commissionem, victor sentit duplex damnum. Primum, quia cogitur, parte citata, dare commissionem reformatariam, quo casu res plerumq. controuersiam recipit, ut dicit Vestr. in pract. lib. 7. cap. 3. sub num. 5. vers. amplius. Secundum, quia, si Signatura rescribat iudici ad quem, victor tenetur in primis facere registrum actuum, & que transportare, & tanta est regestis suspensa, ut si sit pauper, cogatur deserre causam, unde Signaturae facultas ad rescribendum iudici ad quem, quando causa est inter pauperes, est paupertati onerosa.

- 143 Quod si procurator, qui sententiam condemnatoriam obtinuit contra reum, sit diligens in impetrando commissione contra reum pro executione sententiae, Signatura rescribit, ut iudex, qui sententiam protulit, eam quatenus agdianae constitutioni locus sit exequatur, Vestr. ubi supra, & lib. 8. cap. vit. sub num. 6. ibi. confuevit signatura vel alijs casibus (quatenus executioni locus fiat.) Vestr. sub d. num. 6.

Quibus remedijs possit subueniri ei, qui in possessorio iudicio est appellationis auxilio destitutus, scripti quasi. seq. ibi poteris videre.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. VIII.

### S Y M M A R I U M.

**LIMITATIO**, quid non appellatur à sententia lata in causa possessoria sublimitatur, ut non procedat, quando grauen sententia non potest reparari in petitorio, num. 1. Extenditur primo hac sublimitatio etiam si possit reparari, sed non in toto, num. 2.

Extenditur secundo etiam si possit reparari, sed cum magna difficultate, num. 3. Subextenditur triplex hac extensio, num. 4. & seqq.

Extenditur tertio, ut appellatio aduocatur etiam ad effectum suspensiuum, num. 5.

Exemplificatur I. eadem sublimitatio in sententia lata contra eum, qui desinet rem ratione expensarum &c. num. 9. Declaratur, num. 20.

Exemplificatur II. in sententia lata vigore contractus ad tradendum possessionem, num. 21.

Exemplificatur III. remissus, num. 22.

Exemplificatur IV. in sententia lata contra eum, qui prius succubuit in petitorio &c. num. 23. & seqq.

Exemplificatur V. in sententia lata super actione hypothecaria, num. 27.

Exemplificatur VI. in sententia lata contra eum, qui non habet aliud remedium, quam remedium retentiuum, num. 28. — Inferior dari appellationem à sententia lata super actione ad exhibendum, num. 29. — Declaratur ibi, num. 20. & seqq.

Exemplificatur VII. in sententia lata contra possessorem facti, seu detentorem, num. 23. & 24.

**SUBLIMITATIO** eadem sextam limitationem positam supra initio, & memb. 3. num. 3. ut non procedat, quando grauen sententiae latae in iudicio possessorio non potest reparari in iudicio petitorio, quia tunc potest appellari à sententia lata in possessorio, Bal. in l. 2. sub num. 22. vers. vltimo quatuor. C. de episc. aud. Marchef. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. num. 45. fol. 38. Rot. disers. decis.



356. domini crane. nund. 6. in fine. de num. 7. par. 1. & hanc esse communem opin. etiam de ewe ciuili testatur, & sequitur. Contar. præd. q. cap. 23. sub num. 8. vers. sic denique, quem refert & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 1. num. 1. in fine. C. si de mom. poss. & est sublimitatio angularis & nota.

Cōprobat hæc sublimitatio, quia in causa possessionis pot. idcirco appellari ab interlocutoria, quia, cum appellatio sit prohibita à diffinitiva, non potest reparari per appellationem, à diffinitiva secundum eos, quos citatur memb. præceden. num. 29. & hoc procedit generaliter in qualibet interlocutoria, cuius grauamen non possit reparari per appellationem à diffinitiva, vide infra limit. 47. memb. 2. cum 84. & seqq.

2. EXTENDE I. hanc sublimitationem, ut procedat etiam quando potest reparari, sed non in toto, seu plene. Contar. in d. l. quæ. t. num. 6. per ex, quæ in alijs terminis scribunt Bal. in l. C. ne in integr. restit. post. de Felyn. in cap. 17. cum super. sub nu. 172. vers. scias etiam, ibi. vade rectius, de sent. & re iud. & facit, quod scripsi supra. memb. 4. sub num. 74. & 83.

3. Confirmatur hæc extensio, quia licet ab interlocutoria non possit appellari, tamen si infert grauamen, quod non possit petisse reparari fo diffinitiva, poterit appellari. Rebuff. tract. de senten. execut. art. 10. gl. 1. nu. 11. vers. non intelligit. tom. 1. fol. 404. & quod possit appellari quando eius grauamen non potest reparari per appellationem à diffinitiva sine magno præiudicio, result. & sequitur sum q. præced. limit. 1. nu. 244. vers. oppono.

3. EXTENDE II. ut procedat etiam si possit reparari, sed cum magna difficultate, quia tunc permittitur appellatio, Menoch. tr. de adpisc. poss. rem. 4. q. 100. sub nu. 866. Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. num. 51. limit. 9. fol. 39. & laus Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatio, num. 312. limit. 7. fol. 505. Galsp. Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, ciuili. num. 10. & Contar. in l. vnica, limit. 1. num. 7. & 15. C. si de mom. poss.

4. Confirmatur hæc extensio, quia licet appellatio ab interlocutoria sit prohibita, tamen, si eius grauamen non possit reparari nisi cum magna difficultate, appellatio

permittitur, Rebuff. tract. de sem. execut. art. 10. gl. 1. num. 1. a. tom. 1. fol. 404. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 2. num. 97. fol. 360. & quod possit appellari ab interlocutoria quando ingert difficultatem circa decisionem causæ, scribit Bal. quæ citat, & sequitur sum q. præced. limit. 1. num. 143. & 144.

4. Subextende primo hanc extensionem, ut procedat, quando difficultas procedit tam ex natura rei, quam ex dispositione iuris, ut puta si sententia feratur inter duas volentes litigantes super possessione herbarum, nemorum, aquarum, consilium, & similia, quia, cum vi plurimum propter temporis aequalitatem non soleant habere iudicium, ita diuisa res iudicij, & si habent, fiat quædoque mutata vocabula, & loca confinium sint obscura, & Ideo sententia, quæ inter eas fertur super possessione, infert damnum irreparabile in petitorio, ex quod o. possunt habere probationes de dominio. Maran. Galsp. Caball. & Contar. in locis citatis nu. præcedent. & Myseng. in sing. obseru. cent. 6. obseru. 13. quod pro regula. num. 5. & 7.

Declara hanc subextensionem, ut relinquitur arbitrio iudicis, quando probatio circa petitorium dicatur facilis, aut difficilis. Contar. in l. vlt. limit. 1. num. 13. & 14. C. si de mom. poss. ubi etiam declarat, quando dicatur facilis.

5. Subextende secundo, ut hæc appellatio admittatur etiam ad effectum suspensiuum, Maran. ubi supra, Olasch. decis. 25. mortuo intestato. nu. 3. & Menoch. de adipisc. poss. rem. 4. num. 867.

Pro & contra hanc subextensionem vide infra num. 8.

6. Subextende tertio, ut procedat etiam, quando difficultas reparabilitatis procedit ex parte aduersarij, qui mittretur in possessionem, ut puta si ageretur de missione in possessionem alicuius Castri, seu Fortilit. ita muniti, ut de facili recuperari non possit, quia tunc admittretur appellatio, ut ex communi opinioe refert, & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 1. sub num. 79. vers. item non est. & num. 80. C. si de mom. poss.

7. Secus est, si de facili posset recuperari, quia tunc non daretur appellatio, quare si partes litigantes essent sub eodem Princip. adeo potest, quod de facili posset mittere

etere executioni sententiam ferendam in petitorio, sine dubio non haberet locum hac subextensio, & denegaretur appellatio, Contra, ead. limit. 1. sub num. 81. verum, quia, & pro hoc facit, quod refert, & sequitur Barth. Socci, in l. a. fideiussor. sub nu. 9. verum in gl. ibi, ff. qui facit. cog. diceos, quod idoneus fideiussor dicitur etiam ille, qui est in tutissimo loco, puta in turri, vel castello, possit sub custodia ipsius fideiussoris, & modo addit superior, cois mandato possit facile fieri executio etiam in illo tutissimo loco.

Socius etiam est, quando is, qui nupteretur in possessionem, daret idoneam fideiussionem de restituendo fortissimum in evenum, quod condemnaretur ad restitutionem, Contra, in ead. limit. 2. num. 84. verum cessaret.

Declaro hanc subextensionem, ut reliquar arbitrio iudicis quando ad sit, vel non addit difficultas reparabilitatis ob potentiam eius, qui mittitur in possessionem, Contra, in l. vulca, l. iij. x. num. 100. verum, crederem.

**EXTENDE III.** ut admittatur appellatio ad effectum suspensivum, ut loquendo in casu, quo damnum non potest reparari, nisi cum magna difficultate, scribant Maran. Osaleh. & Menoch. quos citavi supra, num. 5.

Confirmatur hac extensio, quia si admittiretur appellatio solum ad effectum devolutivum, nulla consisteret differentia inter sententiam, quae posset reparari, & sententiam, quae non posset reparari, siquidem appellatio devolutiva admittitur à qualibet sententia diffinitiva lata in possessionario ordinario, ut ex pluribus reuli sumb, praecedenti num. 16. & consequenter iam hac prima sublimitatio, quam eius extensiones essent superfluae.

Contra hanc extensionem, & in specie contra Marantam tenet Couai. pract. qq. cap. 29. fab nu. 8. verum secunda conclusio, dicens, quod hoc gravamen potest brevis manu reparari per appellationem devolutivam eorum iudice ad quam, cum appellatio devolutiva permittatur, ut dixi supra, & consequenter non debet retardari executio. Sed contra Couai, defendendo Marantam scribit Osaleh. quem citavi supra num. 5.

Corroboratur hac contraria opinio, quia, tenendo illam alteram communem,

opinionem, quam late reuli d. memb. praeced. num. 19. quod appellatio sit prohibita etiam ad effectum devolutivum à sententia lata in causa possessionis, cessat confirmatio adducta pro extensione, & satis esset, quod gravamen, quod non potest reparari in petitorio, posset reparari per appellationem devolutivam, quae non admittiretur, nisi deficeret reparabilitas in petitorio.

Non discedo ab extensione. Primo, quia cum in praxi recepta sit opinio, quod appellatio devolutiva concedatur etiam à sententijs, quarum gravamen potest reparari in petitorio, ut reuli memb. praeced. nu. 161 & num. 22. debemus, ut aliquam consistamus differentiam, tenere quod, ubi gravamen non potest reparari in petitorio, concedatur appellatio etiam suspensiva, alias non solus hac extensio redderetur falsa, sed tota hac prima sublimitatio redderetur superflua. Secundo, quia cum condemnatio in possessionario deficiat via reparandi se in petitorio, & in possessionis meliores forsitan non habeat probationes in secunda instantia, quam habuerit in prima, æquum est, ut hac via, quae sibi superest appellandi, liberalior concedatur ad utrunque effectum.

**9 EXEMPLIFICA I.** eandem sublimitationem in sententia lata in iudicio possessionario ad favorem domot fundi cõtra eum, qui eo ædificavit, seu fecit impensas, quia, cum ei pro dictis impensis competat solum ius retentionis, l. 33. si in aiea. in ultimis verbis, ff. de condic. indeb. idemque competat ei solum ius ad condicendam possessionem, seu detentionem casu, quo fundus non recuperatis expensis, tradidit domino, l. 40. qui exceptionem. §. si par. ff. cod. & nullum ius habeat circa proprietatem dicti fundi, sequitur, quod dari debeat ei appellatio à sententia lata in iudicio possessionis, Bar. in l. 2. sub num. 3. verum quia quæ est ratio ibi, exemplum, ff. de appell. recip. Capic. decis. 34. in causa magnifici auctor. num. 5. & alij, quos citavi, & sequitur Couai. in l. vaita, limit. 1. num. 1. 17. verum quæ conclusio, & sub num. 19. C. si de momen. poss. adde quæ scripsi infra nu. 18. exempl. 6.

**10** Declara istud exemplum vi habere locum in eo, qui in re aliena expendit bona, sive tanquam in re propria, quia iste, cum non impendat animo obligandi dominum illius rei, habet solum ius retentionis, ut di-

xi, secus si impenſerit ſcienter animo repetendi, quia iſto caſu, ſi rem reſtituat, poterit adhuc petere expenſas cõditione indebiti, quaſi plus ſoluerit, & ideo non datur ei appellatio in poſſeſſorio, *Contrar. d. limit. 1. num. 19. in fine verſ. intellige, & num. 20. is quoque, qui impenſas feciſſet auctoritate iudicis, poterit eas condicere, Titiaq. de reſcriptis conuenit. f. 7. gloſ. 1. nu. 8. declar. 4.*

11 **EXEMPLIFICA II.** in ſententia lata contra eum, qui ex contractu ſe obligauit tradere poſſeſſionem, quia iſa ſententia, qua condemnatur ad eam tradendam, poteſt appellare, vt reſuli, & ſequutus ſum memb. ſeq. num. 78. & ſeqq. verſ. exemplifica vñdecimo.

12 **EXEMPLIFICA III.** in caſu, quem poſui memb. ſeq. ſub num. 124. verſific contra.

13 **EXEMPLIFICA IV.** quando quis prius egit iudicio petitorio, & in eo ſuccubuit, & ſententia tranſiit in iudicatum, & poſtea agit poſſeſſorio, quia ſi contra eundem feratur ſententia in poſſeſſorio, poterit ab ea appellare, ex quò non habet remedium in petitorio, cum ſententia in eo lata tranſuerit in iudicatum, ſicque poſſeſſio non non eſt momentanea, *Bal. in L. vnica. ſub num. 1. C. ſi de mom. poſſ. Dec. conf. 128. col. 2. ſub nu. 2. ibi ſi autem actum Ofiſch. deciſ. 15. mortuo iſteſtato. ſub nu. 21. ibi, hoc etiam in caſu. Contrar. in L. vnica. limit. 1. num. 75. verſ. ruſus. C. ſi de mom. poſſ. & Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 3. num. 772. verſ. ſecundum exemplum.*

14 Extende hanc exemplificationem, vt procedat etiam ſi ſententia lata in petitorio oon tranſierit in rem iudicatam, quia Ang. Aret. in L. 2. ſub num. 12. ibi, egit petitorio. ſi de appell. recip. *Veſtr. in pñx. lib. 7. ap. 3. num. 8. verſ. addo alios caſus: Caball. ad conſil. march. lib. 6. cap. 3. in verbo, ciuili. ſub num. 2. in fine, & num. 3. lib. mir. 3. & Mareſch. trac. de commiſſ. parat. in commiſſ. appell. ap. 2. nu. 45. fol. 38. dum ſcribunt, eum, qui ſuccubuit prius in petitorio, poſſe appellare à ſententia, quæ contra eum fertur in poſſeſſorio; non exprimit quòd ſententia, qua fuit condemnatus in petitorio, tranſierit in rem iudicatam.*

15 Declara. tandem exemplificationē eiusq. extensionem, vt procedat in caſibus, in quibus ſententia lata in petitorio non præiudicat poſſeſſorio iuxta ea, quæ late

diſi urtendo per oppoſitiones, & diſtinctiones, colligi Alex. in l. 12. §. nihil commune. ſub num. 8. verſ. gloſ. pluribus modis. & verſ. hac prima. & ſub num. 9. verſ. ſed contra. ibi, bai. dicitur ſub nu. 10. & ſeqq. ff. de acq. poſſ.

Secus eſt in caſu, in quo ſententia lata in petitorio præiudicat poſſeſſorio, hoc eſt, quando petitorium præiudicat, & abſorbet poſſeſſorium, quia tunc exemplificatio, & extenſio adduntur vanæ, & ventiloſæ, vt loquendo in alijs terminis, dicitur Pau. deciſ. 82. in vna ſubiect. num. 1. lib. 1. & conſequenter fruſtra a queritur de appellatione à ſententia, ad quam deueniri non poſeſt.

16 Qui ſunt caſus, in quibus petitorium abſorbet poſſeſſorium, ſeu ſententia lata in petitorio, obſtat volenti agere poſſeſſorio, eſt articulus perplexus, in quo Alex. in d. §. nihil commune. num. 10. loſine poſt relationem quandam longam Bartoli diſtinctionē, inquit, paſſum eſſe diſtinctionem: Ego ſummatim loca, & diſtinctionum capita indicabo, quia non eſt præſentis imaginis, vt ad ea accedamus. Aliqui diſtinguendo aiunt, quòd ſententia lata ſuper petitorio pro reo, eo quòd actor non probauerit intentionem ſuam, non præiudicat eidem actori volenti agere poſſeſſorio, quia talis ſententia non tribuit ius, ſecus eſt, ſi fuerit iura, eo quia actor proba uerit ſe domini, quia tunc præiudicat, vide *Contrar. in L. vnica. q. 12. num. 1. & ſeqq. C. ſi de mom. poſſ. & laius Menoch. tract. de 11 in poſſ. rem. 3. q. 103. num. 845. & ſeqq. Sed contra hanc diſtinctionem vide, quæ reſert Alex. in d. §. nihil commune. ſub num. 9. verſ. ſed bai. iterum opponit & nu. 10. vbi reſeruit ſubdiſtinctionem inter poſſeſſorium, quod ſapit cauſam proprietatis, & poſſeſſorium, quod non habet admixtam cauſam proprietatis, & ruſus ſubdiſtinguit, & denominat, 11. verſ. ſequitur. & num. 12. & ſeqq. diſcuſe proſequitur: vide etiam Pau. deciſ. 82. in vna ſubiect. lib. 1. vbi ait, fuiſſe reſoluſum, quòd petitorium abſorbere poſſeſſorium, & quòd executio ſententiæ late ſuper poſſeſſorio, quamuis tranſiſſet in rem iudicatam, nõ erit faciend. vide etiã *Contrar. d. q. 12. no. 7. & 8.**

17 **EXEMPLIFICA V.** quando iſeditor agit hypothecaria contra tertium poſſeſſorem, quo caſu, quia poſſeſſio videtur perpetuò duratura apud creditorem, datur appellatio, vt reſuli, & ſequutus ſum memb. ppp ſeq.

seq. num. 86. & seqq. vers. exemplifica decimo tertio. & num. 96. vers. extendit fecundo.

- 18 **EXEMPLIFICA VI.** in iudicio possessorio, in quo reus condemnatus habeat solum remedium retentionis, quia tunc potest appellare, Bar. in l. 2. col. 2. nu. 5. ibi, sed si actor succubuerit. Ang. Aret. sub num. 12. ff. de appell. recip. vel non, Bal. in l. 2. col. vit. & num. 22. vers. ultimo queritur. Cade episc. audien. & in l. vnica, col. penultima sub num. 14. vers. quero quid si non agitur. C. si de momen. poss. Nicol. tract. de concord. gloss. concol. 6. fall. 6. sub num. 30. in fine, vers. decimo septimo, & nu. 31. fol. 192. Dec. conf. 28. col. 2. num. 2. ibi, nam tunc demum. Ofsach. decif. 5. mortuo intestato. sub nu. 11. ibi, similiter dicimus. Rebuff. tract. de sent. exec. art. 9. gloss. 5. num. 1. tom. 1. fol. 41. Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 160. num. 365. & 366. fol. 54. & de opinione communis. \* 2 qua non fit recedendum in iudicando, testatur Nicell. sub d. num. 71.

Ratio, qua mouentur isti Doctores, est, quia ille, qui detinet rem, puta vii colonus, vel aliter loco possessoris, vt in casu legis 27. aquilian. ff. de donat. non potest reparare damnum in petitorio, quia petitorium non speratur, quod non est in iudicio possessorio, quia reus potest reparare damnum in petitorio; vnde euenit, quod quamuis in iudicio detentorio agatur de minori praeiudicio, quam in possessorio, tamen in detentorio datur appellatio, vt dixi, & non in possessorio, Bar. vbi supra, & Bal. in d. l. vnica, sub nu. 24. vers. quero quid si non agitur. C. si de momen. poss. & late Contar. in ead. l. vnica, limit. 21. num. 1. & sub nu. 3. & seqq. dicens, quod in iudicio detentorio datur appellatio ea ratione, quod ibi nullum petitorium speratur, & sic detentoriis, si denegaretur appellatio, nullum superesset remedium, quo damnum illatum respectu detentionis posset in alio iudicio reparari.

- 19 Infero extendendo, quod ob eandem rationem potest appellari a sententia lata in actione ad exhibendum, Bar. vbi supra, dicens posse appellari quando deuenitur ad estimationem, Bal. in l. vnica, sub num. 15. vers. quero quid si agatur in fine, C. si de momen. poss. dicens, quod actio ad exhibendum spiritum reum realis iudicij, cum in ex iure iur. in litem, & ideo, sequi, potest appellari, Nicol. tract. de concord. gloss. eodem. s. fall. 6. modes.

23. sub num. 27. fol. 193. Ofsach. decif. 25. mortuo intestato. nu. 11. & Contar. in dicta l. vnica, limit. 14. nu. 20. vers. supradicta. Item secundum Bal. confil. 330. statuto caueto; sub num. 4. vers. tertio queritur. lib. 1. in impressis de anno 1543. datur appellatio etiam in actione ad exhibendum, quae est preparatoria ad iudicium possessorium.

- 20 Declara hanc aliarionem vt sit vera in duobus casibus.

Primus casus est, quando reus condemnatur ad interese, eo quia non exhibuit rem, ad quam exhibendam fuerat condemnatus, vt puta, si dolo defecit possidere, quo casu propter interese subiacerit periculo iuramenti in litem, quod periculum est graue, sicut periculum petitorij, & ideo datur appellatio, Spec. tit. de appell. §. in quibus. nu. 12. vers. sed nunquid. ibi, si vero. Contar. in l. vnica, opposit. 4. num. 2. 4. & 5. & latius limit. 14. num. 22. & 24. C. si de momen. poss. lo. de Amic. conf. 147. super dubio. nu. 3. ibi, item in actione. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 695. vers. 14. in fine.

Secundus casus est, quando exhibita tractantur secum, rem ipsam esse restituenda petiti exhibitionem, Spec. d. §. in quibus. sub nu. 12. versus finem, ibi, item appellare. Contar. d. opposit. 4. sub num. 5. & d. limit. 24. nu. 23. & Ruginel. d. §. 2. cap. 3. sub num. 695.

Verum licet doctrina istorum duorum casuum sit vera, tamen videtur inaequa, quia aliud est appellare a sententia lata super actione ad exhibendum; aliud appellare a sententia lata super interese, prout tacite aduertunt Contar. d. limit. 14. num. 24. & lo. de Amic. vbi supra, & a sententia lata super exhibitione, quae secum trahitur restitutionem.

- 21 Demptis ergo his duobus casibus, facio conclusionem in contrarium, quod a sententia lata in actione ad exhibendum non potest appellari, quando scilicet condemnatus habet facultatem exhibendi, & agitur de sola exhibitione, quia tunc non appellaturum cum tale iudicium non debeat dilatioem morae differri, Spec. d. §. in quibus. num. 121 vers. sed nunquid. quem refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 25. nu. 331. lo. de Amic. d. confil. 147. nu. 3. Contar. d. limit. 14. num. 21. vers. intellige, & sub nu. 24. & 25. & d. opposit. 4. num. 3. vbi, inquit, si non appellatur in possessorio, quod est materia

loris

iois praedicti, multò minus admittenda, est appellatio à præcepto seu sententia exhibendo.

Contra, ubi supra, domo, limitando, scribit, quòd isto casu non procedit opinio Baldi.

SEXTAE LIMIT. MEMB. IX.

S V M M A R I V M.

**LIMITATIO**, quod non appellatur in possessio, sublimitate, ut non procedat, quando possessorem habet mixturam, nu. 1. & seqq.

Extenditur primo eadem sublimitate, ut procedat in mixtura contenta in sententia, num. 6. Declaratur hec extensio multipliciter, nu. 8. usque ad num. 19. inclusivè.

**Exemplificatur I.** hec extensio in sententia lata super manutentione possessionis, & super dominio, num. 10.

**Exemplificatur II.** quando quis condemnatur ad liberè dimittendam possessionem, num. 11.

**Exemplificatur III.** in sententia, quæ habet annexam condemnationem fructuum seu interessen, num. 12. & seqq. in quibus explicatur usque ad num. 33. — Ampliatur primo in fructibus futuris, num. 34. — Ampliatur secundo etiam si condemnatio fructuum non sit per caput separatum, num. 35. & seqq. — Ampliatur tertio, ut possit appellari à sententia, ex qua non continet mixturam, & nu. 38. — Resolvitur eadem quarta exemplificatio, num. 39.

Extenditur secundo in mixtura, quæ procedit in processu, & mutuo confessa ut usque partem, num. 42.

**Exemplificatur I.** quando reus convenitur super possessione excepti de proprietate, & iudex, veluti exceptione non obstante, condemnat reum, num. 42. Declaratur, & subdeclaratur, num. 43. & seqq.

**Exemplificatur II.** in eadem opposita, quando iudex, veluti exceptione obstante, absolvit reum, num. 46.

Extenditur tertio in mixtura, quæ procedit ex natura rei, cum sit dispositio legis, num. 48.

**Exemplificatur I.** in sententia lata super remedio legis, si quis in tantum, num. 49.

**Exemplificatur II.** in sententia lata super remedio legis, si meminerint, num. 50.

**Exemplificatur III.** in bonorum possessione contra tabulas, num. 51. & seqq. in quibus de bonorum possessione secundum tabulas, ostenditur alijs possessionibus ordinarijs, & quid in bonorum possessionibus extraordinarijs, & quid in possessione tradita à colono, sive flamma.

22. Ostendo istam conclusionem in tribus casibus; in quibus cum actio ad exhibendum sit preparatoria ad aliud iudicium, ideoque in eo agatur de modico præiudicio, non appellatur.

Casus primus est, quando petitur exhiberi rem, ut recognoscatur à testibus, ut ponit Contra. d. limit. 14. num. 27. quem refert & sequitur Ruginell. d. 5. c. 3. sub num. 695.

Casus secundus est, quando hæres non cauet de restitudo legatum, seu hereditamentum, quod est relictum in diem, vel sub conditione, quo casu legatarius, seu substitutus potest agere ad exhibendum, ut ad se transferatur possessio: nam isto casu dicitur iudicium possessorium momentaneum, Contra. d. limit. 14. sub num. 31. & 32. & Ruginell. ubi supra.

Casus tertius est, quando agitur ad exhibendum, ut in heredem transferatur possessio, ut à de herede possit falcidiam per interdictionem quorum legatorum; quo casu quia agitur de modico præiudicio, & quia non grauetur, non datur appellatio, Contra. d. limit. 14. num. 34. & Ruginell. d. 5. c. 3. sub num. 695.

23. **EXEMPLIFICA VII.** eandem sublimitationem, posicam supra num. 1. in possessorem naturali, seu possessore facit, & detentore, quia in potest appellare à sententia contra se lata, ut bene refert, & sequitur Conti in Lyrica, limit. 21. nu. 1. 3. 6. & seqq. C. si de mom. poss. & ex eo de alijs vetuli, & sequitur sum supra sub num. 18. vers. ratio.

24. Extendit hanc exemplificationem, ut procedat etiam in conductore ad longum tempus, & de mouere, quia licet in eum transferatur vide dominium, & naturalis possessio, & censetur propriè, & verè possidere, ut late refert & sequitur Tirac. in loco. de retractu lignag. f. 1. §. 1. q. 4. num. 79. vers. questio. fol. 136. & ex eo refert & sequitur Contra. in d. limit. 21. num. 7. & 18. vers. limit. modo. tamen le non potest repazare damnorum possessionis in petitorio, quia ei non competit iudicium proprietatis, & licet ei competat iudicium utilis dominij (quicquid sit hoc utile dominium) tamen est contentivum ad possessionem, quia est longa possessio, & ita teneo, quicquid sentiet

*ante &c. usque ad num. 56. inclusivè.*

*Exemplificatur IV. in possessione curie, nu. 57. & seqq. in quibus explicatur que sint possessionis vires, & qua possessionis facti, usque ad num. 59.*

*Exemplificatur V. in sententia lata super interdito unde vi, nu. 60.*

*Exemplificatur VI. in sententia lata ad restituendam possessionem ad effectum proseguendi foveatatem, nu. 61.*

*Exemplificatur VII. in missione in possessionem bonorum iure hereditario ex testamento tertio possessori petente, revocata missione in possessionem &c. nu. 62.*

*Exemplificatur VIII. in sententia lata super possessione, & moditate sententia, seu contractus, nu. 63. & seqq. in quibus explicatur & amplius duo casus principales usque ad num. 75. inclusivè.*

*Exemplificatur IX. in sententia lata super petitione hereditatis, nu. 76.*

*Exemplificatur X. in sententia, qua possessor ab immediatum primatum possessionis, nu. 77. Contrarium est verum, ibidem.*

*Exemplificatur XI. in sententia, qua vigore contractus seu pacti condemnatur ad tradendam possessionem, nu. 78. & seqq. in quibus ponuntur restrictiones.*

*Exemplificatur XII. in sententia lata contra heredem super falsitate testamenti, nu. 79. & 85.*

*Exemplificatur XIII. in sententia lata super actione hypothecaria, nu. 87. & seqq. & nu. 91. Aliud est in saluano interdito, nu. 88. & seqq. — Amplius hac exemplificatio loquens de appellatione à sententia lata, in actione hypothecaria, nu. 95. & 97. — Restrigitur, nu. 98. & seqq. in quibus ponuntur illatio, & subreptiones, usque ad num. 107. inclusivè.*

*Exemplificatur XIV. in sententia lata super possessione, cui repugnat ius commune, nisi obstat datur titulum &c. nu. 108. Contraria opinio est verior, nu. 109. & 110. Amplius hac opinio contraria, nu. 111. & 112.*

*Exemplificatur XV. in sententia lata super agnitione possessionis bonorum, nu. 113.*

*Exemplificatur XVI. in sententia lata super possessione, proveniente ex beneficio statuti &c. nu. 114. & seqq. usque ad finem numeri, in quibus ponuntur illatio, & duplicata limitationes, & amplius.*

**S**UBLIMITA II. eandem sextam limitationem, postquam supra initio ipsius limitationis, & memb. 3. num. 3. ut non procedat in possessioni, quod habet mixturæ petitioni, quia tunc datur appellatio, Bal. in l. unica, num. 2. vers. quero quid si possessorium. & sub nu. 16. vers. quero quid in conditione. in fine, ibi iterum quia. C. si de mon. poss. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. sub nu. 27. vers. decimo quarto. tom. 18. fol. 192. & possunt addi, quæ late scribit Contar. in d. unica, limit. 2. & limit. 24. & Rot. divers. decil. 356. domini erant. sub nu. 6. par. 1. & 9. ita teneant omnes. Dodo. testatur Bal. consil. 331. statuto cautetur. sub num. 4. lib. 1. in impessione de anno 1543. & quod in possessionis mixta datur appellatio ad utrumque effectum, devolutionum, scilicet, & suspensionum, refert, & sequitur Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 708. vers. prout etiam.

Ratio huius sublimitationis est, quia causa proprietatis vi maior trahit ad se, causam possessionis vi minorem, Bal. in d. unica, nu. 8. vel, ut ex Guid. de Suz. & alijs refert & sequitur Contar. in d. unica, limit. 1. in princ. num. 19. & 20. quia ubi agitur petitorio, & possessorio simul, causa possessionis vultu accessione ad causam proprietatis, & ideo sequitur naturam petitorij, quod est principale.

Confirmatur hæc sublimitatio, quia receptum, prohibens appellationem ab interlocutoria, non intelligitur de interlocutoria mixta, & quæ habet vim diffinitivæ, vide, infra limit. 47. memb. . . num. . .

**3** Pro declaratione huius sublimitationis, in qua Doctores, vi explicarent, quæ mixtura sit appellabilis, complicarunt distinctiones, modo superfluas, & modo cōtutias adeo, ut difficilior reddiderint mixturæ complicationem, premittendum est, quod & si possessoriā concurrat cū petitorio examine iudiciali quatuor modis: primo per modum cumulationis; secundo per modum mixti iudicii; tertio per modum exceptionis; quarto per modum mixtæ petitionis, & reconventionis, ut considerat Bal. in l. 3. incert. nu. 17. vers. item quedam sunt. in fine, C. de interd. quem refert & sequitur Contar. d. limit. 2. §. 4. num. 12. tamen mixtura, prout reddit causam appellabilem, consideratur solum in sententia, vi explicatur infra nu. 6. & seqq.

de seqq. & hæc mixtura sententiæ est complexa.

Prima mixtura est illa, quæ stat principaliter, & expresse in sententiâ sine vilo partium, aut iuris adminiculo.

Secunda mixtura est illa, quæ stat consequente ad sententiâ, & oritur in processu causæ ex mutuo partium consensu, expresso, vel expresso.

Tertia mixtura est illa, quæ expresse, vel virtualiter stat in sententiâ vigore legum, aut statuti, aut contractus: harum trium mixturarum secundam, & tertiam considerat etiam Contar. in l. vnica, limit. 5. §. 7. Incipit. C. si de momen. posses. dicens, quod prius explicauit iudicia, quæ habent annexâ causam proprietatis factâ, & voluntate litigantium, & deinde in eo §. explicat ea, quæ lege, vel statuto mixta sunt, & omittendum censeo distinctionem, quam facit in d. l. vnica, limit. 24. num. 12. dicens, quod illa limitatio 24. differt à limitatione 2. principis. B. quia in ea agitur particulatim de mixtura iudicij possessorij, in limit. verò 24. agitur tam de mixtura petitorij, quam de mixtura aliarum actionum, puta, personalium.

6 EXTENDE I. nunc eandem sublimitationem, vt habeat locum in prima mixtura; nempe, quando sententiâ iudicij ediderit principaliter, & expresse mixturâ possessorij, & petitorij, quia tunc datur appellatio a sententiâ, imò tota facultas & impotentia appellandi procedunt non à mixtura contenta in libello, seu articulis, & probationibus, sed à mixtura contenta in sententiâ, Com. cons. 10. p. supposito statuto, num. 3. versus finem, & num. 4. lib. 4. quæ referunt, & sequuntur Rot. diuers. decis. 34. conclusum. num. 5. 8. & apertius num. 9. par. 2. dicens; à sententiâ, manifestè lata in possessorio, non posse appellari, licet vtique, petitorij scilicet, & possessorij fuerit intentatâ in petitione, & articulis, subdès rationem, quia nō appellatur ab articulis, sed petitione, sed à sententiâ, & cū non pronuntietur sup deductis in articulis, & petitione, debet appellari ab ommissione, & latius Contar. in l. vnica, limit. 2. §. 5. sub num. 11. vers. aliquando. & num. 12. & seqq. C. si de momen. poss. dicens, quod respectu concedendæ, vel denegandæ appellacionis à sententiâ lata in iudicio possessorio non consideratur libellus, aut probationes factæ super dominio, quia non à libello, aut proba-

tionibus datur appellatio, sed à sententiâ. 7 vnde, inquit, licet in libello, vel articulis ac volumetur petitorium cum possessorio; 124 tamen, si iudex pronuntiet super possessione tantum, hoc est admienda appellatio, & de quod sit attendenda sola sententiâ demonstrat vterius num. 15. & 17. dicens, quod in casu conuasio si esset intentatum solum possessorium recuperandæ, & sententiâ per iudicem extraheretur ad constitutionem, legi, si quis in tantam, posset appellari.

7 Oppono contra istam extensionem, quia ad agnoscendam iurisdictionem iudicis circa quantitatem controversiæ non est inspicendus totus controuersie per sententiam, sed est inspicendus libellus, & petitorius, quia non quid debeatur, sed quid sit petitum inspicitur. Doct. communis in l. penult. cum quadam. §. vltimo. ff. de iud. l. d. omn. iud. Vnde arach. nullū. iube. quæ sentent. & proces. num. 70. vers. & notabis vnum. fol. 424. & Gail. in pract. obliet. lib. 1. obseru. 10. num. 7. In fine, & obseru. 31. num. 2.

Confirmatur hæc oppositio, quia in membris ex parte actoris, vt ex Bal. result, & sequitur sem sup a memb. 7. sub num. 128. vers. explica.

Confirmatur secundo ex huius, quæ scripsi in ista num. 17. vers. declara sexto, vbi dixi non dari appellacionem à sententiâ controuersie summam appellabilem, quando in petitione fuerit separatum positæ samque inappellabiles, quia attenditur petitorius, & num. 81. vers. restringe tertio, vbi dixi, esse inspicendum modum agendi.

8 Retentâ extensione, quæ est vera, & seruatur.

Declara primo restringendo eandem extensionem, vt non procedat in sequentibus casibus, quia in eis magis attenduntur ea, quæ sunt extra sententiâ, quam ea, quæ sunt expressa in sententiâ.

Primus casus est, quando sententiâ est lata simpliciter super aliquo remedio possessorio, quod habet iudicialiter admixtam causam proprietatis lata en quæ sit ibi Contar. in l. vnica, limit. 2. §. 5. sub num. 12. ibi, aliud iuris. C. si de momen. poss.

Secundus casus est, quando sententiâ est generalis, quia tunc restringitur ad profecturam, l. 2. licet. C. de iud. Franch. in cap. 64. dilecto. sub num. 107. q. 48. de appell. & Contar. d. l. vnica, limit. 24. num. 42. ad c.

communiter, & Bellam, in cap. 7. sub num. 2. de sent. & re iud. dicens, quod ordo vnus cause ad aliam causam non est essentialis, & ideo sententia valet, & est appellandum, quod, inquit, est verum, nisi suspensio petitorio in eo procederetur, quia tunc processus in petitorio factus esset nullus, & ex eo reserteret, & sequitur Contar. lo. l. vnica, limit. 18. no. 11. C. si de momen. poss.

Ratio huius comprobationis est, quia sententia, lata non conformis libello, & sine extra rem petitam, est nulla, quia in ea desicritur contestatio, & defensio, vt retuli, & sequens sum supra q. 1. sub num. 33. vers. contraria. & Iulius cap. præced. q. 1. nu. 1. sed, si petitorium est suspensum, & iudex fert sententiam super eo, sententia dicitur non conformis libello, & lata extra rem petitam, sicque sine libello, & sine contestatione litis, & consequenter erit nulla.

His vtcumque vrgentibus, adhuc nondum discido ab intelligentia, firmata supra num. 127.

Ad Hier. Gabr. citatum pro ista opinione contra intelligentiam respondeo, quod ipse loquitur de processu iudicis post desertam causam, quo casu dicit, processum esse nullum ex defectu iurisdictionis, quia iudex ad quem est iudex appellationis, & ideo, cessante, seu deserti appellatione, cessat eius iurdictio, quam partes non possunt ei dare; unde processus est nullus, etiam si partes consentiant, quod procederet, & multo magis est nullus, si pars dissentiat, & protestetur, licet non appellet, Felyn. in cap. 11. quoniam contra. nu. 30. de probat. loquendo isto casu, bene testatur de commun. & vera opinio est, sed si hoc idem sentiet in casu intelligentiæ, postea supra num. 127. non bene opinaretur, & eius auctoritas, alioqui non asserenda, cessat ubi contra se habet tota pars.

Secundo respondeo, conuincendo eum inenitabili ratione; nam licet in casu suo, quando iudex procedit insignando sententiam post desertam appellationem, dicatur processus nullus ex defectu iurisdictionis, tamen non est ita, quando iudex procedit non purgato spolio, quia tunc habet iurisdictionem, & ideo pars debet appellare, & volumus videre, quod habeat iurisdictionem, attendamus hoc, quod certum est, quod partes non possunt dare iurisdictionem, &

tamen si iudex procedat, non purgato spolio, & partibus non contradicentibus, procedit cum iurisdictione: Ergo habet iurisdictionem, quia, si eam non haberet, ex non contradictione partium eam non acquiesceret, quia partes eam neque expresse, neque tacite dare possunt, sicque Hier. Gabr. mouetur inepto fundamento.

Ad comprobationem, cuius aculeus non pendet, nisi ex ratione, quam nos pro ea aduimus, respondeo dupliciter.

Primo respondeo, quod Bellam. Caput. & Contar. pro ea citati, non remouent opinionem illam, quod sententia lata, periculo ordine cause ad causam, est valida, quamuis fuerit oppositum contra petitionem, imò non solum non remouent, sed de ea in hoc puncto non videntur habuisse cognitionem, cum de ea nullam fecerint mentionem, & tamen debuissent, quia vrgenter obstat, cum sit communis, & valida ratioe falcia: & nota est ratio, quam gubernator per incognitos sibi scolos, & fides incaute ducit. Vltia. quod Bar. Alex. & Ias. quos citat Caput. non possunt allegari, nisi per subauditos intellectus, qui subaudi non debent, quando habetur repugnantia opinionis communis. Secundo respondeo, distinguendo, & declarando tres casus, quos diligenter nota, quia alibi non inuenies.

Primus casus est, quando actor agit possessorio iudicio, reus excipit de proprietate, & dat de ea articulos, actor replicat, non esse admittendos, nihilominus iudex eos admittit, testes recipit, examinat, cognoscit de illis, & tandem reum absoluit a petitione actoris, non tamen pronuntiat super proprietate, & isto casu sententia est valida, quia licet iudex peruerteret ordinem causæ, ad causam, audiendo reum super petitorio, quod per replicationem, & oppositionem actoris intelligitur suspensum, tamen cum sententia sit lata, solum super possessione, dicitur conformis libello, & non dicitur lata super petitorio suspensio, & ideo actor debet appellare ab illa peruerfione ordinis, quando reum audit super proprietate, & debet appellare a diffinitiva, quia sui peruersus ordo: & isto casu, procedit intelligentia, posita supra. nu. 127. quod sententia lata peruerso ordine est valida.

Secundus casus est, quod actor dat libellum de possessione, & reus conuenit, dat

alium



alium libellum super proprietate, & iudex procedit super utroque libello, & actor, qui dedit libellum de possessione, opponit, non esse procedendum super proprietate, nisi prius fuerit terminata causa possessionis, quæ est prejudicialis, & de qua ideo prius cognosci debet l. 1. §. ordinarij. C. de rei vend. & nihilominus iudex, sprete oppositione actoris, procedit super proprietate, & fert sententiam super utroque & isto caso dico idem, quod in precedenti, quia, cum sententia sit conformis libello, & sit lara, servatis solemnitatibus, & substantialibus iudicij, est valida, & pars debet appellare à perversione ordinis; & his duobus casibus procedit intelligentia, seu opinio, posita supra num. 127.

Tertius casus est quando reus convenitur in iudicio possessorio auditus super exceptionibus proprietatis, inuito & contradicente actori, & deinde non solum absolutur, sed declaratur dominus: & ista casu sententia, lara super petitorio suspensio per illam contradictionem actoris, est nulla, eo quia non solum non est conformis libello, sed dictum lata sine libello, & sine contradictione litis, ut retuli, & sequutus sum super q. 11. sub nu. 33. vers. contraria, & consequenter est nulla, non eo quia sit perversus ordo causæ ad causam, sed eo quia est lara sine solemnitatibus, & substantialibus iudicij; & isto casu procedit comprobatio, seu opinio, de qua supra sub nu. 127. quod sententia, lata super petitorio suspensio, est nulla.

Secus si sit, si actor non contradicere, quia tunc videretur de consensu actoris institui quasi novum iudicium; & fieri mutationem prioris libelli de consensu utriusque, & consequenter valida, esset sententia, quæ ferretur super proprietate.

128. Exemplificatur secundo conclusionem tertij ordinis vnius causæ ad alteram causam, positi supra num. 118. reus convenitur de spolio excipit de prescriptione, allegando, quod remedium cap. reintegranda. interventus non competit actori, quia per tempore sublatum; & hanc exceptionem liquidam ex solo temporis lapsu, vel potest statim liquidare, & iudex, sprete hac exceptione, procedit ad sententiam, certè tunc isto casu potest appellare, ex quo iudex subvertit ordinem causarum, diversarum

inter se, quia ordo iuris est, ut reus non cogatur ad contestandum litem, si opponat exceptionem liquidam, seu statim liquidabilem, quæ impedit litis ingressum, sed potius imponatur actori super eius petitione perpetuum silentium; & ideo iudex debet prius cognoscere illam exceptionem; & non cognoscendo pervertit ordinem, Contr. in l. unica, limit. 2. §. 4. num. 18. ibi, tunc autem, & num. 19. & seqq. C. si de momenti. poss.

Restringe primo istam exemplificationem, ut non procedat, si teneatur istam opinionem, quod remedium dicti cap. reintegranda. sit impræscriptibile, quia tunc recte rejicitur hæc exceptio, & proceditur ad ultionem, vide Contr. d. §. 4. nu. 23.

Restringe secundo generaliter, ut non procedat quævisque hæc exceptio prescriptionis non sit admittenda in iudicio spolio, quia tunc iudex recte procedit ad sententiam.

Explicita istam restrictionem, ut exceptio prescriptionis non sit admittenda quando opponitur tanquam ad meritum causæ ad finem, ut excipiens declararet dominum, quia si ita opponatur non est admittenda, Contr. d. §. 4. sub num. 13. & 14. & ita debet intelligi Bal. conf. 331. super predicto. versus finem, lib. 1. dicens nullo iure caueri, quod à possessorio, cui obijciatur exceptio prescriptionis, possit appellari, quia, inquis, metimus ius ex persona actoris, nec potest reus excipiendo mutare naturam iudicij, vide Contr. d. num. 13. vers. verum, & & num. seqq. & consequenter, si iudex isto casu rejiciat exceptionem prescriptionis, non debet reus posse appellare, quia non pervertitur ordo, & iudex non potest declarare, reum esse dominum iure prescriptionis, quia meritis in fecerit iudicium ius ex persona rei, & ferret sententiam non conformem libello, & propterea esset nulla.

Secus est si opponatur ad processum ad finem, ut impediatur processus, & reus simpliciter absolatur, quia isto casu exceptio debet admitti, & à non admissione daretur appellatio, ut dixi supra in exemplificatione.

129. Exemplifica tertio, quando legitime cumulantur petitorium, & possessorium ita, ut & vtrumque debeat unica sententia terminari, quia licet iudex non terminet unica sententia, tamen sententia est valida, Crapet conf.

conf. 248. iniustitia. sub num. 4. in fine, verſ. amplius dico. & eſſe magis commune opinionem poſt allegata remiſſine concludit Alex. in l. 12. naturaliter. §. nihi commune. verſus finem, num. 98. verſ. tangit hie. ſi de acquit. poſt. quem referunt, & ſequuntur Rot. diuerſ. decif. 34. conluſum ſuit. ſub num. 10. verſ. & ſententiam. par. 2. & Contrar. in l. vnica, limit. 18. num. 13. C. ſi de mom. poſſ. & eſt de aperta mente Negofantij tract. de pign. par. 8. memb. 3. ſub nu. 26. quem retuli, & ſequutus ſum infra mēb. 9. nu. 106. & ratio eſt, quia eſt ordo vnus cauſe ad aliam, & ideo ſententia non eſt nulla, ſed oportet appellare. Contrar. vbi ſupra.

Exemplifica demum in quouis poſſeſſorio, & petitorio, quia quories omittitur ordo petitorio, & poſſeſſorio, poteſt appellari. Bar. in l. 1. num. 5. in fine ibi, praterea videro. ſi de appell. recipien.

Alia exempla particularia habes apud Contrar. d. limit. 18. num. 1415. 16. & ſeqq. ego in eis non timoror, quia late omnia, proſequutus ſum cap. preced. de ſententijs. ſi placuit Deo, vt prodeat in lucem.

- 130 Amplia primo nunc eandem reſtrictionē poſitam ſupra num. 113. ſic declaramus, & exemplificamus, vt habeat locum etiam in ſententia interlocutoria, inordinate lata, quia etiam ab ea in cauſa poſſeſſoria poſſe appellari, ſcribit Achil. Perſon. tract. de adipiſc. poſſ. num. 334. verſ. ceteri autem. tom. 3. par. 2. fol. 268. quia qualibet perverſio, ſeu prepoſteratio ordinis in proceſſu dicitur interlocutoria; nam eo ipſo, quod iudex procedit, interlocutur tacite, vel expreſſe, vnde eo ipſo, quod appellatur ab inordinate proceſſu, appellatur ab interlocutoria inordinata, ſicque hæc ampliatio videtur ſuperflua, quia conuertitur cum reſtrictione.

- 131 Amplia ſecundo, vt procedat non ſolum in proceſſu inordinate ſuper poſſeſſorio ordinario, ſeu plenario, ſed etiam in proceſſu inordinate ſuper poſſeſſorio ſummario, ſeu, vt vocant, inſummarijſimo, quia & ſi in eo nõ requiritur ordinem iudicij ſcriptiſerim ſupra memb. 1. num. 59. tamen requiritur quidã ordinata cognitio, de qua late ſcripſi ſupra memb. 2. num. 19. & ſeqq. qua omiſſa, daretur etiam in eo appellatio, vt ſcripſi eod. memb. 2. num. 33. 34. & 17. & loquendo in adipiſcēda poſſeſſione ex remedio legis ſua

C. de ediſ. dicto. ad. toll. & prout eſt poſſeſſorium ſummarium iuxta ea, quæ ſcripta ſupra memb. 2. num. 10. & memb. 4. ſub nu. 6. verſ. ratio etiam. & ſub num. 30. verſ. ratio. requiritur citatio, alias ſi omittatur, poteſt appellari, vt dixi ſupra ſub num. 35. verſ. in hac. de verſ. ſed parcat.

- 132 Amplia tertio, vt non ſolum detur appellatio deuolutiua, ſed etiam ſuſpenſiua, ita, vt interim impediatur executio, & proceſſus ad vltiora, vt ex Cagn. & Hier. Grat. reſert. & ſequitur Contrar. in l. vnica, limit. 18. num. 13. ibi, & conſequenter. C. ſi de mom. poſſ.

- 133 RESTRINGE XIII. vt non procedat, quando appellans offert ſe incontinenti inſtituatur appellatiõnem, quia tunc ex quò ratio appellandi eſt in præput, iudex debet deſerre appellatiõnem, vt ex Gul. de Cui. id. l. ſi ex cauſa. §. nũc videndũ. ſi de min. reſert. & ſequitur Bal. in l. 8. conſentaneum. num. 25. verſ. quæro nunquid i tali miſſione, C. quous. & quan. iud. & ex Bal. reſerunt & ſequuntur Nicol. tract. de concor. gloſſ. concor. 6. ſal. 6. ſub num. 6. in 1. moderat. fol. 191. Auſt. ad Capel. Thoſof. decif. vlt. ſub num. 2. ibi, idem quando ratio. Obſeru. decif. 25. mortuo inſtato. num. 13. & Contrar. in l. vnica, limit. 12. num. 1. C. ſi de momen. poſſ. qui citat alios.

Confirmatur primo hæc reſtrictio, quia clauſula ( appellatiõne remota ) non tollit appellatiõnem, quam appellans offert ſe incontinenti iuſtificarutur, Rip. in cap. 1. ſub num. 2. de reſcrip. & Contrar. quem retuli, & ſequutus ſum q. præced. limit. 1. num. 88. & ſentit Gloſ. in cap. 6. ſuſcitata. in verbo, ſententiz. de in integr. reſtit. dicens, quod ſententia debet mandari executioni, non obſtante aliqua exceptione, niſi incontinenti probetur exceptio.

Confirmatur ſecundo, quia oblatio probationis incontinenti tollit præſumptionē calumniæ, ob quam ſolet denegari appellatio, vt retuli, & ſequutus ſum ſupra limit. 4. princip. ſub num. 16. verſ. declara nunc.

Declaraviſtam reſtrictionem, vt ratio appellationis in præput, ſeu probatio incontinenti ad iuſtificandam appellatiõnem dicatur, cum appellans offendit ſcripturam, vel aliud documentum, nondum de adiis, quod & ſi requirit aliquam diſcuſſionem, ſeu eandem cognitionem tñ facit magnam præſumptionē pro appellatiõib; vnde non requiritur

fitur, quod ex actis præteritis doceatur de iniquitate sententiæ: quia si requireretur, hæc restrictio esset superflua, quia esset eadem cum posita supra num. 79.

Quicquid in contrarium scriptum est O. sch. d. dec. 15. num. 1. 3. & Contrar. d. limit. 12. sub num. 14. dum agitur, quod ratio appellandi in promptu dicendi esse, si ex actis resultet evidens iniquitas sententiæ.

134 **RESTRINGE XIII.** ut non procedat, respectu tertij, licet enim principalis non possit appellare, tamen non prohibetur tertius per ea, quæ loquendo in remedio adipiscende ex l. fin. C. de edict. diu. ad. toll. retuli, & secutus sum supra memb. 4. num. 41. & seqq. ver. restringe quartum.

135 **RESTRINGE XV.** ut non habeat locum, quando dubitatio esset de admittenda, vel non, admittenda appellatio à sententiæ lata super possessorio, quia tunc ratione debij esse admittenda, ut retuli, & secutus sum supra hac ead. quæst. 17. in ampl. num. 64. ampl. 17. ver. extendi primo.

136 **RESTRINGE XVI.** ut non procedat in sententiâ negatiua, lata in possessorio adipiscende, quia ab ea lata contra aditorem, datur appellatio, ut ex Ang. Jacobin. Zuccar. Tiraq. Duen. & alijs retuli supra memb. 4. num. 38. ver. restringe tertio, & similiter à sententiâ negatiua, lata in possessorio recuperanda, datur actori spoliato appellatio de iure communi, ut retuli memb. præced. num. 76. licet secus attenta constitutione aggidiana, ut retuli d. memb. 4. sub eod. num. 38. ver. contrariam. Hæc restrictio est superflua, vide supra d. memb. 4. sub num. 38. ver. vel breuius.

137 **RESTRINGE XVII.** ut non procedat, quando gravamen sententiæ late in possessorio non possit reparari in petitorio, quia tunc datur appellatio, prout latè scripti memb. sequenti. 1. & seqq. ver. extendi secundo.

138 **RESTRINGE XVIII.** ut non procedat, quando possessarius est mixtum, & mixtura consideratur in sententiâ, ut latè scripti, & declaravi infra memb. 9. num. 1. & seqq. ver. extendi tertio.

139 **RESTRINGE XIX.** ut non procedat in appellatione extradiuidiali, quia possessari extradiuidiali in appellatione momentanea arbitratur, & tuetur Contin. in l. unica, limit. 5. num. 1. & seqq. O. si de inordinat. poss. d. l. 1. p. 1. C. de inordinat. poss. d. l. 1. p. 1. C. de inordinat. poss. d. l. 1. p. 1.

140 **SVBERSTRINGE** repelliunt omnes præcedentes restrictiones, ut neq. procedant in loco, ubi erat statutum prohibere appellationem in causis possessorijs, quia hoc statutum, ne reddatur eiusmodi, debet intelligi, ut prohibeat appellationem in casibus, in quibus est permissa à iure communi. Negus. tract. de pignor. par. 8. memb. 1. num. 3. fol. 152. ubi inserta ad constitutionem aggidianam Marchie Anconitanæ, quæ constitutione prohibetur appellatio in causa possessorijs, & ex eo refert, & sequitur Put. dec. 193. in causa placeatla, sub num. 2. lib. 2. Contrar. in l. unica, in ampl. num. 131. C. si de mom. poss. Confirmatur hæc subrestrictio, quia si clausula (appellatione remota) apponatur in scriptis iudicij possessorijs, operatur, quod nullatenus appelletur, etiam ubi alias appellaretur in aliquo casu speciali: ampliat enim naturam possessorijs, & remouet obstaculum, ut sic aliquid operetur, P. sch. in cap. 53. pastoralis. num. 12. in fine, q. 77. de appell. & Contrar. in d. l. unica, in ampl. num. 134. C. si de mom. poss. ver. extendi quarto.

Contrariam opinionem censco veriorē, & moueor, quia vel istud statutum sit in Terris Ecclesiæ, & tunc satis est, quod per eiusmodi statutum reducatur ad dispositionem iuris ciuilis per ea, quæ loquendo de eadem constitutione aggidiana, scripti supra lib. 1. cap. 97. sub num. 54. vel sumus in Terris Imperij, & tunc dico, quod inter Doctores est controversia, de qua scripti supra num. 16. & seqq. an de iure appellatio sit prohibita etiam ad effectum deuoluiuum: unde hoc statutum, tollendo hanc controuersiam, vel potius corrigendo ius commune, prohibet eam etiam ad effectum deuoluiuum: siquæ non est frustratorium, per ea, quæ dixi d. cap. 97. sub num. 54. & corrigendo ius commune, in hoc, quod tollit appellationem deuoluiuum, non debemus illud extendere, ut tollat etiam appellationē in casibus, in quibus de iure ciuili est permissa, quia statutum, quod potest late conuenire in uno, vel in duobus, debet intelligi, ut corrigat in vno tantum, ut retuli, & sequens sem lib. præced. cap. 8. nu. 41. adde, quæ scripti supra num. 25. & 26.

Nota praxim, & cautelam, quæ sagax reos condemnauit in causa possessorijs, vultur ad defringendum aduersarium, quæq. intricandum, ne possit exequi sententiam: is enim videns, quod in causa possessorijs non

non potest per appellationem impedire executionem iuxta ea, quae scripti initio huius sextae limitationis, & memb. 2. nu. 1. & memb. 3. nu. 3. & alijs pluribus in locis, dat commissionem ordinariam appellationis, & appellationum, faciendo sententiam esse litem supermero possessorio; Signatura causam delegat simpliciter, & iudex delegatus ad instantiam appellantis statim inhibet, unde appellatus, ut renouet oblatum inhibitionis, & commissionis, cogitur, parte citata, adire, & informare totam Signaturam, eiq. dare commissionem, ut vocant, reformatoriam, praefertim commissione aduersarij reformanda; Signatura deinde informata, si gustat, per appellationem non esse retardandam executionem, rescribit eadem iudici a quo, cum clausula, (ut exequatur quatenus sit, locus constitutioni egidianae 1.) si vero adest aliqua difficultas, seu aliqua causa bene visa Signaturae, rescribit eadem iudici ad quem, cui reus appellans fecit committi causam appellationis, eiq. rescribit cum clausula (ut, quatenus egidianae locus sit, in primis, & ante omnia exequatur, sin minus causam appellationis cognoscat) ut refert Marches. trac. de commis. par. 2. in commis. appell. cap. 2. sub num. 38. fol. 40.

Quare si victor non sit diligens, sed praeueniatur a condemnato in dando commissionem, victor sentit duplex damnus. Primum, quia cogitur, parte citata, dare commissionem reformatoriam, quo casu res plerumq. controuersam recipit, ut dicit Vestr. in praxi lib. 7. cap. 3. sub num. 5. vers. amplius. Secundum, quia, si Signatura rescribat iudici ad quem, victor teneatur in primis facere registrum actoris, eaque trans portare, & tanta est regestis impensa, ut si sit pauper, cogatur deserre causam; unde Signaturae facilitas ad referibendum iudici ad quem, quando causa est inter pauperes, est paupertati onerosa.

- 143 Quod si procurator, qui sententiam condemnatoriam obtinuit contra reum, sit diligens in impetrando commissionem contra reum pro executione sententiae, Signatura rescribit, ut iudex, qui sententiam procalit, eam quatenus egidianae constitutioni locus sit exequatur, Vestr. ubi supra, & lib. 8. cap. 4. sub num. 6. lib. consuevit signatura vel alijs casibus (quatenus executioni locus fiat.) Vestr. sub d. num. 6.

Quibus remedijs possit subueniri ei, qui in possessorio iudicio est appellationis auxilio destitutus, scripsi quae. seq. ibi poterit videre.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. VIII.

### SVMMARIUM.

**LIMITATIO**, quid non appellatur a sententia lata in causa possessoria sublimitatur, ut non procedat, quando gravamen sententiae non potest reparari in petitorio, num. 1. Extenditur primo hac sublimitatio etiam si possit reparari, sed non in tuto, num. 2.

Extenditur secundo etiam si possit reparari, sed cum magna difficultate, num. 3. Subextenditur tripliciter hac extensio, num. 4. & seq.

Extenditur tertio, ut appellatio admittatur etiam ad effectum suspensuum, num. 8.

Exemplificatur I. eadem sublimitatio in sententia lata contra eum, qui detinet rem ratione expensarum &c. num. 9. Declaratur, num. 10.

Exemplificatur II. in sententia lata vigore contratus ad tradendum possessionem, num. 11.

Exemplificatur III. remissive, num. 12.

Exemplificatur IV. in sententia lata contra eum, qui prius succubuit in petitorio &c. num. 13. & seq.

Exemplificatur V. in sententia lata super actione hypothecaria, num. 17.

Exemplificatur VI. in sententia lata contra eum, qui non habet aliud remedium, quatenus remedium retentuum, num. 18. Inferius dari appellationem a sententia lata super actione ad exhibendum, num. 19. Declaratur ibi latius, num. 20. & seq.

Exemplificatur VII. in sententia lata contra possessorum facti, seu detentatorem, num. 23. & 24.

**SUBLIMITAL** eadem sextam limitationem positam supra initio, & memb. 3. num. 3. ut non procedat, quando gravamen sententiae late in iudicio possessorio non potest reparari in iudicio petitorio, quia tunc potest appellari a sententia lata in possessorio, Bal. in l. 2. sub num. 22. vers. ultimo quæritur. C. de epis. aud. Marchesi trac. de commis. par. 2. in commis. appell. cap. 2. num. 45. fol. 38. Rot. diuersi decif.

356. dominij etiam nudi. in fine, de num. 7. par. 1. & dicitur esse communem \* opin. etiam de iure civili testatur, & sequitur Contar. practiqq. cap. 53. sub num. 8. vers. sic denique, quem refert & sequitur Contar. in l. unica, limit. 1. num. 1. in fine, C. si de mom. poss. & est sublimitatio angularis, & nota.

Cōprobat hęc sublimitatio, quia in causa possessionis potest idcirco appellari ab interlocutoria, quia, cum appellatio sit prohibita à diffinitiva, non potest reparari per appellationem à diffinitiva secundum eos, quos citavi memb. precedent. num. 29. & hoc procedit generaliter in quolibet interlocutoria, cuius gravamen non possit reparari per appellationem à diffinitivam, vide infra limit. 47. memb. 1. num. 84. & seqq.

3 EXTENDE I. haec sublimitationem, ut procedat etiam quando potest reparari, sed non in toto, seu plene, Contar. in d. l. p. 1. num. 6. per ea, quae in alijs terminis scribunt Bol. in l. 1. C. ne in integr. restit. post. & Fulyon, in cap. 17. cum super. sub num. 37. vers. scias etiam, ibi, unde tertius, de sent. & re iud. & facit, quod scripsi supra, memb. 4. sub num. 74. & 83.

Confirmatur haec extensio, quia licet ab interlocutoria non possit appellari, tamen si infertur gravamen, quod non possit perfectè reparari in diffinitiva, poterit appellari, Rebuff. tract. de senten. execut. art. 10. gl. 1. num. 1. vers. nono intellige, num. 1. fol. 404. & quod possit appellari quando eius gravamen non potest reparari per appellationem à diffinitivam sine magno praedjudicio, tenet & sequutus sum q. preced. limit. 1. num. 144. vers. oppono.

3 EXTENDE II. ut procedat etiam si possit reparari, sed cum magna difficultate, quia tunc permittitur appellatio, Menoch. tract. de adp. l. c. poss. item. 4. q. 100. sub num. 866. Marches. tract. de commissi. par. 2. in commissi. appell. cap. 2. num. 52. limit. 9. fol. 39. & latius Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur, num. 312. limit. 7. fol. 505. Gasp. Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 1. in verbo, civil. num. 10. & Contar. in l. unica, limit. 1. num. 7. & 15. C. si de mom. poss.

Confirmatur hęc extensio, quia licet et appellatio ab interlocutoria sit prohibita, tamen, si eius gravamen non possit reparari, nisi cum magna difficultate, appellatio

permittitur, Rebuff. tract. de sent. execut. art. 10. gl. 1. num. 12. tom. 1. fol. 404. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 1. num. 97. fol. 360. & quod possit appellari ab interlocutoria quando ingerit difficultatem circa decisionem causae, scribit Bal. quæ citari, & sequutus sum q. preced. limit. 1. num. 143. & 144.

4 Subextende primo hanc extensionem, ut procedat, quando difficultas procedit tam ex natura rei, quam ex dispositione iuris, ut puta si sententia feratur inter duas universitates litigationis super possessione herbarum, nemorum, aquarum, consilium, & similia, quia, cum ut plurimum propter temporis antiquitatem non soleant habere instrumenta divisionis territorij, & si habent, sunt quodque mutata vocabula, & loca consilium sunt obscura, & idem sententia, quæ inter eas fertur super possessione, infert damnum irreparabile in peritio, ex quo non possunt habere probationes de dominio, Maran. Gasp. Caball. & Contar. in locis citatis num. 1. precedenti, & Myling. in sing. obseru. cent. 6. obseru. 13. quod pro regula, num. 5. & 7.

Declata hanc subextensionem, ut relinquatur arbitrio iudicis, quando probatio circa petitorium dicatur facilis, aut difficilis, Contar. in l. unica, limit. 1. num. 13. & 14. C. si de mom. poss. ubi etiam declarat, quando dicatur facilis.

5 Subextende secundo, ut hæc appellatio admittatur etiam ad effectum suspensivum, Maran. ubi supra, Olisch. decis. 25. mortuo intestato, nu. 8. & Menoch. de adp. l. c. poss. item. 4. num. 867.

Pro & contra hanc subextensionem vide infra num. 8.

6 Subextende tertio, ut procedat etiam, quando difficultas reparabilitatis procedit ex parte adversarij, qui mitteretur in possessionem, ut puta si ageretur de missione in possessionem alicuius Castri, seu Fortilitij ita muniti, ut de facili recuperari non possit, quia tunc admitteretur appellatio, ut ex communi \* opinione refert, & sequitur Contar. in l. unica, limit. 1. sub num. 79. vers. item non ed. & num. 80. C. si de tom. poss.

7 Secus est, si de facili posset recuperari, quia tunc non daretur appellatio, quæ si partes litigantes essent sub eodem Principe adeo potentes, quod de facili posset mittere

tere executioni sententiam ferendam in petitorio, sine dubio non haberet locum hac subextensio, & denegaretur appellatio, Contar. ead. limit. 1. sub num. 81. ver. verum, quia, & pro hoc facit, quod refert, & sequitur Barib. Socce. in l. 2. fideiussor. sub nu. 9. ver. in gl. ibi, qui satisd. cog. dicens, quod idoneus fideiussor dicitur etiam ille, qui est in tutissimo loco, puta in tuti, vel castello, positus sub custodia ipsius fideiussoris, & modo adit superius, cuius mandato possit facile fieri executio etiam in illo tutissimo loco.

Secus etiam est, quando is, qui auferretur in possessionem, daret idoneam fideiussionem de restituendo fortissimum in euentum, quod condemnaretur ad restituendum, Contar. in ead. limit. 2. num. 34. ver. cessaret.

Declara hanc subextensionem, ut relinquatur arbitrio iudicis quando quis, vel non adit difficultas reparabilis ob potentiam eius, qui misit in possessionem, Contar. in l. vnica, limit. 1. num. 100. ver. cesset.

- 8 EXTENDE III. ut admittatur appellatio ad effectum suspensiuum, ut loquendo in casu, quo dominum non potest reparari, nisi cum magna difficultate, scribunt Maran. Olasch. & Menoch. quos citauimus supra num. 5.

Confirmatur hac extensio, quia si admittetur appellatio solum ad effectum, deuolutiuum, nulla constitueretur differentia inter sententiam, quae posset reparari, & sententiam, quae non posset reparari, siquidem appellatio deuolutiua admittitur à quolibet sententia definitiua lata in possessione ordinario, ut ex pluribus reuelli memb. praecedent. num. 16. & consequenter etiam hac prima sublimitatio, quod eius extensiones essent superfluae.

Contra hanc extensionem, & in specie contra Marantam tenet Couar. pract. qq. cap. 13. sub nu. 8. ver. secunda conclusio. dicens, quod hoc grauen potest breui manu reparari per appellationem deuolutiuam coram iudice ad quem, cum appellatio deuolutiua permittatur, ut dixi supra, & consequenter non debet seruari executio. Sed contra Couar. defendendo Marantam scribit Olasch. quem citauimus supra num. 5.

Corroboratur hac contraria opinio, quia, tenendo illam alteram communem,

opinionem, quam late reuelli et memb. praeced. num. 19. quod appellatio sit probatoria etiam ad effectum deuolutiuum à sententia lata in causa possessoria, cessat constitutio adducta pro extensione, & hinc esset, quod grauen, quod non potest reparari in petitorio, posset reparari per appellationem deuolutiuam, quae non admittetur, nisi deficeret reparabilitas in petitorio.

Non discedo ab extensione. Primo, quia cum in praxi recepta sit opinio, quod appellatio deuolutiua concedatur etiam à sententiae, quam grauen potest reparari in petitorio, ut reuelli memb. praeced. nu. 16. & num. 22. debemus, ut aliquam constitutionis differentiam, tenere quod, ubi grauen non potest reparari in petitorio, concedatur appellatio etiam suspensiuam, alias non solui hac extensio redderetur falla, sed tota hac prima sublimitatio redderetur superflua.

- Secundo, quia cum condemnatio in possessione deficiat via reparandi se in petitorio, & in possessorio meliores, forsan non habeat probationes in secunda instantia, quam habuerit in prima, equum est, ut hac via, quae sibi superest appellandi, liberalior concedatur ad utraque effectum.
- 9 EXEMPLIFICA I. eandem sublimitationem in sententia lata in iudicio possessorio ad fauorem domini fundi contra eum, qui in eo aedificauit, seu fecit impensas, quia, cum ei pro dictis impensis competat solum ius retentionis, l. 33. ff. in arca. in ultimis verbis, ff. de condic. indeb. idcirco competit ei solum ius ad condicendam possessionem, seu detentationem casu, quo fundus non recuperatis expensis, et adidisset domino, l. 40. qui exceptionem. §. si pars. ff. eod. & nullum ius habeat circa proprietatem dicti fundi, sequitur, quod dari debeat ei appellatio à sententia lata in iudicio possessorio, Bar. in l. 2. sub num. 3. ver. quare quod est ratio. ibi, exemplum. ff. de appell. recip. Capic. decis. 34. in causa magnifici andrea. num. 5. & alij. quos citat, & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 1. num. 1. 17. ver. quod conclusio, & sub num. 19. C. si de momen. poss. adde quae scripsi infra nu. 18. exempl. 6.

- 10 Declara titulum exemplum ut habeat locum in eo, qui in re aliena expendit bona, fide tanquam in re propria, quia iste, cum non impendit animo obligandi dominum illius rei, habet solum ius retentionis, ut dixi.

xi, secus si impenderit scienter animo repetendi, quia isto casu, si rem restituat, poterit adhuc petere expensas condictione indebiti, quasi plus soluerit, & ideo non datur ei appellatio in possessorio, Contr. d. limit. 1. num. 19. in fine vers. intellige, & num. 20. is quoque, qui impensas fecisset auctoritate iudicis, poterit eas condicere, Tiraq. de retractu conuent. §. 7. glof. r. nu. 8. declar. 4.

11 **EXEMPLIFICA II.** in sententia lata contra eum, qui ex contractu se obligauit tradere possessionem, quia is à sententia, qua condemnatur ad eam tradendam, potest appellare, vt retuli, & sequitur sum memb. seq. num. 78. & seqq. vers. exemplifica vltimo.

12 **EXEMPLIFICA III.** in casu, quem posui memb. seq. sub num. 124. vers. contra.

13 **EXEMPLIFICA IV.** quando quis prius egi iudicio petitorio, & in eo succubuit, & sententia transit in iudicatum, & postea agit possessorio, quia si contra eundem scriatur sententia in possessorio, poterit ab ea appellare, ex quo non habet remedium in petitorio, cum sententia in eo lata transierit in iudicatum, sicque possessio non non est momentanea, Bal. in L. vnica. sub num. 1. C. si de mom. poss. Dec. con. 28. col. 2. sub nu. 2. ibi, si autem adump. Ofasch. decif. 15. in notuo interlato. sub nu. 2. ibi, hoc etiam in casu. Contr. in L. vnica, limit. 1. num. 75. vers. rursus. C. si de mom. poss. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 772. vers. secundum exemplum.

14 **Extende hanc exemplificationem, vt procedat etiam si sententia lata in petitorio non transierit in rem iudicatam, quia Ang. Arer. in l. 2. sub num. 12. ibi, egi petitorio. & de appell. recip. Vestr. in prox. lib. 7. cap. 3. num. 2. vers. addo alios casus. Caball. ad consil. march. lib. 6. cap. 2. in verborum citati. sub num. 2. in fine, & num. 3. limit. 3. & Matchef. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 3. nu. 45. fol. 38. dum scribitur, eum, qui succubuit prius in petitorio, posse appellare à sententia, quæ contra eum fertur in possessorio, non exprimit quod sententia, qua fuit condemnatus in petitorio, transierit in rem iudicatam.**

15 **Declara. eandem exemplificationem eiusq. extensionem, vt procedat in casibus, in quibus sententia lata in petitorio non præiudicat possessorio iuxta ea, quæ, late**

discurrendo per oppositiones, & distinctiones, colligit Alex. in l. 12. §. nihil commune. sub num. 8. vers. glof. pluribus modis. & vers. ex hac prima. & sub num. 9. vers. sed contra. ibi, bar. dicitur sub nu. 10. & seqq. §. de acq. poss.

Secus est in casu, in quo sententia lata in petitorio præiudicat possessorio, hoc est; quando petitorium præuallet, & absorbet possessorium, quia tunc exemplificatio, & extensio redduntur vane, & ventose, vt loquendo in alijs terminis, dicitur Pur. decif. 82. in vna sabinen. num. 1. lib. 1. & consequenter frustra queritur de appellacione, à sententia, ad quam deueniri non potest.

16 **Qui sint casus, in quibus petitorium absorbet possessorium, seu sententia, lata in petitorio, obstat volenti agere possessorio, est articulus perplexus, in quo Alex. in d. §. nihil commune. num. 10. in fine post relata quandam longam Bartoli distinctionem, inquit, passum esse difficilem: Ego summatim loca, & distinctionum capita indicabo, quia non est paruum indagari, vt ad ea accedamus. Aliqui distinguendo aiunt, quod sententia, lata super petitorio pro reo, eo quod actor non probauerit intentionem suam, non præiudicat eidem actori volenti agere possessorio, quia talis sententia non tribuit ius, secus effusio fuerit lata, eo quia reus proba veritatem dominii, quia tunc præiudicat, vide Contr. in L. vnica. §. 1. num. 1. & seqq. C. si de mom. poss. & larius Menoch. tract. de retin. poss. rem. §. 1. q. 105. num. 845. & seqq. Sed contra hæc distinctionem vide, quæ refert Alex. in d. §. nihil commune. sub num. 9. vers. sed bar. etiam opponit & nu. 10. vbi recenset subdistinctionem inter possessorium, quod sapit causam proprietatis, & possessorium, quod non habet admixtam causam proprietatis, & rursus subdistinguit, & denum. num. 1. vers. sequitur. & num. 12. & seqq. diffuse persequitur: vide etiam Pur. decif. 82. in vna sabinen. lib. 1. vbi ait, fuisse resolutum, quod petitorium absorberet possessoriū, & quod executio sententia lata super possessorio quamuis transisset in rem iudicatam, non erat facienda, vide etiam Contr. d. q. 1. nu. 7. & 8.**

17 **EXEMPLIFICA V.** quando creditor agit hypothecaria contra tertium possessorem, quo casu, quia possessio videtur perpetuo dinarrata apud creditorem, datur appellatio, vt retuli, & sequitur sum memb.

seq. num. 86. & seqq. vers. exemplifica decimotertio. & num. 96. vers. extende secundo.

- 18 **EXEMPLIFICA VI.** in iudicio possessorio, in quo reus condemnatus habeat solū remediū retentionis, quia tunc potest appellare, Bar. in l. 2. col. 2. nu. 5. ibi, sed si actor succubuerit. Ang. Aret. sub num. 12. ff. de appell. recip. vel non, Bal. in l. 2. col. ult. & num. 22. vers. vltimo queritur. C. de epif. audien. & in l. vnica, col. penultima sub num. 14. vers. quero quid si non agitur, C. si de momen. poss. Nicel. tract. de concord. gloss. concor. 6. fall. 6. sub num. 30. in fine, vers. decimo septimo, & nu. 31. fol. 192. Dec. cons. 29. col. 2. num. 2. ibi, non tunc demū. Olasch. decis. 5. amotito interlato. sub nu. 1. ubi, similiter dicimus. Rebus. tract. de sent. exco. art. 9. gloss. 3. num. 1. tom. 1. fol. 41. Menoch. trac. de adpisc. poss. rem. 4. q. 3. do. num. 365. & 366. fol. 54. & de opinione communis, & qua non sit recordandum, in indicando, testatur Nicel. sub d. num. 31.

Ratio, qua mouetur istī Doctores, est, quia iste, qui destinet rem, puta vī colonus, vel aliter loco possessoris, vī in casu legis 27. aquilus. ff. de donat. non potest reparare damnum in petitorio, quia petitorium non speratur, quod non est in iudicio possessorio; quia reus potest reparare damnum in petitorio; vnde euēit, quod quamvis in iudicio detentorio agatur de minoris pretio iudicio, quā in possessorio, tamen in detentorio datur appellatio, vt dixi, & non in possessorio, Bar. vbi supra, & Bal. in d. l. vnica, sub nu. 14. vers. quero quid si non agitur. C. si de momen. poss. & late Contar. in ead. l. vnica, limit. 2. num. 1. & sub nu. 3. & seqq. ascena, quod in iudicio detentorio datur appellatio ea ratione, quod ibi nullum petitorium speratur, & sic detentoribus, si denegaretur appellatio, nullam supererecti remedium, quoniam damnum illarum respectu detentionis posset in alio iudicio reparari.

- 19 Infero extendendo, quod ob eandem rationem potest appellari à sententia lata in actione ad exhibendum, Bar. vbi supra, dicens posse appellari quando deuenitur ad estimationem, Bal. in l. vnica, sub num. 15. vers. quero quid si agatur, in fine, C. si de momen. poss. d. l. ens, quod nō ad exhibendum sapientiam reāles iudicij, cum in ea iuretur in litrem, & ideo, inquit, potest appellari, Nicel. tract. de concord. gloss. eor. 6. fall. 6. modes,

23. sub num. 27. fol. 192. Olasch. decis. 25. motus interlato. nu. 11. & Contar. in dicta l. vnica, limit. 14. nu. 20. vers. superadd. Imò secundum Bal. consil. 330. statuto cauetur; sub num. 4. vers. tertio queritur. lib. 7. in impressis de anno 1543. datur appellatio etiam in actione ad exhibendum, quæ est preparatoria ad iudicium possessorium.

- 20 Declata hanc illationem vt sit vera in duobus casibus.

Primus casus est, quando reus condemnatur ad interesse, eo quod non exhibuit rem, ad quam exhibendam fuerat condemnatus, vt puta, si dolo defecit possidere, quo casu propter interesse subiacet periculo iuramenti in litem, quod periculum est graue, sicut periculum petitoris, & ideo datur appellatio, Spec. tit. de appell. S. in quibus. nu. 12. vers. sed nunquid ibi, si verò. Contar. in l. vnica, oppos. 4. num. 2. 4. & 5. & latius limit. 14. num. 22. & 24. C. si de momen. poss. lo. de Amic. consil. 147. super dubio. nu. 3. ibi, item in actione. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 695. vers. 24. in fine.

Secundus casus est, quidō exhibitio tractetur secum, rem ipsam esse restituendam petiti exhibenti, Spec. d. S. in quibus. sub nu. 12. versus finem, ibi, item appellare. Contar. d. oppos. 4. sub num. 5. & d. limit. 24. nu. 23. & Ruginel. d. §. 2. cap. 3. sub num. 695.

Verum licet doctrina istorum duorum casuum sit vera, tamen videretur inopet, quia aliud est appellare à sententia lata super adione ad exhibendum; aliud appellare à sententia lata super interesse, prout tacite aduerteret Contar. d. limit. 24. num. 24. & lo. de Amic. vbi supra, & à sententia lata super exhibitione, quæ secum trahit restitutionem.

- 21 Demptis ergo his duobus casibus, firmo conclusionem in contrarium, quod à sententia lata in actione ad exhibendum non potest appellari, quando scilicet condemnatus habet facultatem exhibendi, & agitur de sola exhibitione, quia tunc non appellatur, cum tale iudicium non debeat dilatationem mora differre, Spec. d. S. in quibus. num. 12. vers. sed nunquid, quem refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur, limit. 25. nu. 33. lo. de Amic. d. consil. 147. nu. 3. Contar. d. limit. 24. num. 21. vers. intellige, & sub nu. 24. & 25. & d. oppos. 4. num. 3. vbi, inquit, si non appellatur in possessorio, quod est maioris

foris



ioris præiudicii, multo minus admittenda, est appellatio à præcepto, seu sententiæ de exhibendo.

22. Ostendo istam conclusionem in tribus casibus, in quibus cum actio ad exhibendum sit preparatoria ad aliud iudicium, ideoque in eo agatur de modico præiudicio, non appellatur.

Causa primus est, quando petitur exhiberi rem, ut recognoscatur à testibus, ut ponit Contar. d. limit. 14. num. 27. quem refert, & sequitur Ruginell. d. f. 2. cap. 3. sub num. 695.

Causa secundus est, quando hæres non cauet de restituendo legatum, seu fideicommissum, quod est relictum in diem, vel sub conditione, quo causa legataria, seu substituta potest agere ad exhibendum, ut ad se transferatur possessio; nam isto casu dicitur iudicium possessionis incontinentem, Contar. d. limit. 14. sub num. 31. & 32. & Ruginell. ubi supra.

Causa tertius est, quando agitur ad exhibendum, ut in hæredem transferatur possessio, ut si detrudere possit falsitatem per interdictionem quorum legatorum, quo casu quis agitur de modico præiudicio, & quia non gravatur, non datur appellatio, Contar. d. limit. 14. num. 34. & Ruginell. d. f. 2. cap. 3. sub num. 695.

EXEMPLIFICATIO VII. eandem sublimitationem, posui iam supra num. 1. in possessione mere naturalis, seu possessore facti, & de tunc, quia potest appellare à sententiâ contra se ista, ut bene refert, & sequitur Contar. in l. vltima, limit. 21. ad l. 3. 6. & seqq. C. si de mon. poss. de ex eo & alijs retuli, & sequitur iam supra sub no. 18. vers. ratio.

24. Exeque hanc exemplificationem, ut præstat etiam in conduttore ad longum tempus, & moueor; quia licet in eum transferatur vtile dominium, & naturalis possessio, & conferatur proprio, & verè possidere, ut bene refert, & sequitur Tiraq. in trac. de retrad. l. 1. §. 1. 2. l. 14. num. 79. vers. questionis. fol. 156. & ex eo refert, & sequitur Contar. in d. limit. 21. num. 27. & 28. vers. ista modo. tamen si non potest reparare damnum possessionis in pretitorio, quia ei non competit iudicium proprietatis, & licet ei competat iudicium vtilis domini (quod ei per hoc vtile dominium) tamen est contentum ad possessionem, quia est longa possessor, & ita teneo, quicquid sentiet

Contar. ubi supra, dum, limitando, scribit, quod isto casu non procedit opinio Baldi.

## SEXTAE LIMIT. MEMB. IX.

### S V M M A R I V M.

LIMITATIO, quid non appellatur in possessorio, sublimitatur, ut non procedat, quando possessorium habet mixturam, nu. 1. & seqq.

¶ Extenditur primo eandem sublimitatio, ut procedat in mixtura contenta in sententiâ, num. 6. Declaratur hæc extensio multipliciter, nu. 8. usque ad num. 19. inclusiue.

Exemplificatur I. hæc extensio in sententiâ lata super mandamento possessionis, & super dominio, num. 20.

Exemplificatur II. quando quis condemnatur ad libere dimittendam possessionem, num. 21.

Exemplificatur III. in sententiâ, quæ habet annexam condemnationem fructuum, seu interesse, num. 22. & seqq. in quibus explicatur vsque ad num. 33. — Ampliatur primo in fructibus futuris, num. 34. — Ampliatur secundo etiam si condemnatio fructuum non sit per caput separatum, num. 35. & seqq. — Ampliatur tertio, ut possit appellari à sententiâ, eo quia non continet mixturam &c. nu. 38. — Restrigitur eadem quarta exemplificatio, num. 39.

¶ Extenditur secundo in mixtura, quæ procedit in processu ex mutuo consensu utriusque partis, num. 42.

Exemplificatur I. quando reus contentus super possessione excipit de proprietate, & iudex, veluti exceptione non obstante, condemnat reum, num. 43. Declaratur, & subdeclatur, num. 43. & seqq.

Exemplificatur II. in casu opposito, quando iudex, veluti exceptione obstante, absolvit reum, num. 46.

¶ Extenditur tertio in mixtura, quæ procedit ex natura rei, inusta dispositione legis, num. 48.

Exemplificatur I. in sententiâ lata super remedio legis, si quis in tantum, num. 49.

Exemplificatur II. in sententiâ lata super remedio legis, si meminerint, num. 50.

Exemplificatur III. in bonorum possessione contra tabulas, num. 51. & seqq. in quibus de bonorum possessione secundum tabulas, etiam alij possessionibus ordinarijs, & quid in bonorum possessionibus extraordinarijs, & quid in possessionibus tradita à colono, sistant si-

ante &c. usque ad num. 56. inclusiv.

Exemplificatur IV. in possessione iuris, num. 57. & seqq. in quibus explicatur, quæ sint possessiones iuris, & quæ possessiones facti, usque ad num. 59.

Exemplificatur V. in sententia lata super interdito unde vi, num. 60.

Exemplificatur VI. in sententia lata ad restituendam possessionem ad effectum presequendi societatem, num. 61.

Exemplificatur VII. in missione in possessionem bonorum iure hereditario ex testamento, ut in possessione petente, prout in missione in possessionem, &c. num. 62.

Exemplificatur VIII. in sententia lata super possessione, & voluntate sententia, seu contractus, num. 63. & seqq. in quibus explicatur & amplius duo casus principales usque ad num. 75. inclusiv.

Exemplificatur IX. in sententia lata super petitione hereditatis, num. 76.

Exemplificatur X. in sententia, quæ possessoris mandatum privatur possessione, num. 77. Contrarium a se certum, ibidem.

Exemplificatur XI. in sententia, quæ vigore, contractus seu pacti condemnat ad tradendam possessionem, num. 78. & seqq. in quibus ponuntur restrictiones.

Exemplificatur XII. in sententia lata contra heredem super falsitate testamenti, num. 84. & 85.

Exemplificatur XIII. in sententia lata super actione hypothecaria, num. 87. & seqq. & num. 91. Aliud est in salisani interdito, num. 88. & seqq. — Amplius hæc exemplificatio loquitur de appellatione à sententia lata in actione hypothecaria, num. 95. & 97. — Restrigitur, num. 98. & seqq. in quibus ponuntur illatio, & subrestrictiones, usque ad num. 107. inclusiv.

Exemplificatur XIV. in sententia lata super possessione, cui repugnat ius commune, ut si possessor situlus &c. num. 108. Contraria opinio est verior, num. 109. & 110. Amplius hæc opinio contraria, num. 111. & 112.

Exemplificatur XV. in sententia lata super actione possessionis bonorum, num. 113.

Exemplificatur XVI. in sententia lata super possessione, proveniente ex beneficio statuti, num. 114. & seqq. usque ad finem membri, in quibus ponuntur illatio, & duplicata limitationes, & amplificationes.

**S**UBLIMITA IL. eandem sextam limitationem, positam supra initio ipsius limitationis, & memb. 3. num. 3. ut non procedat in possessione, quod habet mixturam petitorij, quia tunc datur appellatio, Bal. in l. vnica, num. 8. vers. quæro quid si possessorium. & sub nu. 16. vers. quæro quid in conditione. in fine, ibi, item quia. C. si de mort. poss. Nucel. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. sub nu. 17. vers. decimo quarto. 100. 18. fol. 193. & possunt addi, quæ late scribit Contrar. in d. l. vnica, limit. 1. & limit. 24. & Rot. divers. dec. 356. domini erant. sub nu. 6. par. 1. & 9. ita teneant omnes \* Doct. testatur Bal. conf. 331. statuto cautetur. sub num. 4. lib. 1. in impressione de anno 1543. & quod in possessoris mixtis detur appellatio ad utrumque effectum, devolutivum, scilicet, & suspensivum, refert, & sequitur Rugelin. tract. de appell. 5.2. cap. 3. nu. 708. vers. prout etiam.

Ratio huius sublimitationis est, quia causa proprietatis viæ maior trahit ad se causam possessionis viæ minorem, Bal. in d. l. vnica, nu. 8. vel, ut ex Guid. de Suz. & alijs refert & sequitur Contrar. in d. l. vnica, limit. 1. in princ. num. 19. & 20. quia ubi agitur petitorio, & possessorio simul, causa possessionis venit accessoria ad causam proprietatis, & ideo sequitur naturam petitorij, quod est principale.

Confirmatur hæc sublimitatio, quia statutorum, prohibens appellationem ab interlocutoria, non intelligitur de interlocutoria mixta, quæ habet vim diffinitivæ, vide infra limit. 47. memb. . . . num. . . .

**3** Pro declaratione huius sublimitationis, in qua Doctores, ut explicatur, quæ mixtura sit appellabilis, complicatur distinctiones, modo superfluas, & modo contrarias adeo, ut difficillorè reddiderint mixturæ explicationem, præmirandum est, quod si possessoria concurrat cū petitorio examine iudiciali, quæ uter modis primo per modum cumulationis, secundo per modum mixti iudicii, tertio per modum exceptionis: quarto per modum mixturæ petitionis, & reconventionis, ut considerat Bal. in l. 3. incerti nu. 17. vers. item quædam limit. in fine, C. de interd. quem refert & sequitur Contrar. d. limit. 2. §. 4. num. 22. † tamen mixtura, prout reddit causam appellabilem, consideratur solum in tempore, ut explicat infra nu. 4. & seqq.

& seqq. & hæc mixtura sententiæ est triplex.

Prima mixtura est illa, quæ stat principaliter, & expresse in sententiâ sine vilo partium, aut iuris adminiculo.

Secunda mixtura est illa, quæ stat concessive ad sententiâ, & oritur in processu causæ ex mutuo partium consensu, tacito, vel expresse.

Tertia mixtura est illa, quæ expresse, vel virtualiter stat in sententiâ vigore legis, aut statuti, aut contractus: harum trium mixturarum secundam, & tertiam considerat etiam Contar. in l. vnica, limit. 1. §. 7. in l. princ. C. si de momen. possesi dicens, quod prius explicauit iudicis, quæ habent annexam causam proprietatis factam, & voluntate liti-gantium, & deinde in eo s. explicat ea, quæ lege, vel statuto mixta sunt, & omittendum censo distinctionem, quam facit in d. l. vnica, limit. 24. num. 12. dicens, quod illa limitatio 24. differt à limitatione 2. principalis, quia in ea agitur particulatim de mixtura iudicij possessorij, in limita. verò 24. agitur tam de mixtura petitorij, quam de mixtura alterius actionis, puta, personalis.

6. EXTENDE L. nunc eandem sublimitationem, ut habeat locum in prima mixtura; nempe, quando sententiâ iudicis continet principaliter, & expresse mixturâ possessorij, & petitorij, quia tunc datur appellatio à sententiâ, imò tota facultas & impotentia appellandi procedunt non à mixtura cõten-ta in libello, seu articulis, & probationibus, sed à mixtura, contenta in sententiâ, Corn. conf. 10. præsupposito statuto. num. 3. versus finem, & num. 4. lib. 4. quem referunt, & sequuntur Rot. diuers. decil. 34. conclusum. num. 5. 8. & apertus num. 9. pat. 2. dicens, à sententiâ, manifestè lata in possessorio, non posse appellari, licet vtrumque, petitorij scilicet, & possessorij fuerit insertum in petitione, & articulis, subdès rationem, quia nō appellatur ab articulis, sed petitione, sed à sententiâ, & eū non adiunxerit sup. deductis in articulis, & petitione, debet appellari ab ommissione, & latius Contar. in l. vnica, limit. 2. §. 5. sub num. 11. vers. aliquando. & num. 12. & seqq. C. si de momen. poss. dicens, quod respectu concedendæ, vel denegandæ appellatōis à sententiâ lata in iudicio possessorio non considerantur libelli, aut probationes sed s. per dominio, quia non à libello, aut proba-

tionibus datur appellatō, sed à sententiâ, unde, inquit, licet in libello, vel articulis attineatur petitorium cum possessorio, tamen, si iudex pronuntiet super possessorio tantum, non erit admittenda appellatio & quod sit attendenda sola sententiâ dea monstrat vltimus nu. 15. & 17. dicens, quod in casu contrario si esset intentatum solum possessorium recuperandæ, & sententiâ per iudicem extraheret ad constitutionem legis, si quis in tantam, posset appellari.

7. Oppono contra istam extensionem, quia ad agnoscendam iurisdictionem iudicis necessaria quantitas controuersiam non est inspicienda, tunc controuersia per sententiâ, sed est inspicienda libellus, & petitio, quia non quid debatur, sed quid sit petitum inspectus, Doct. communiter in l. penult. cum quidam. §. vltimo. ff. de iurisd. omn. iud. Vant. ad. nullit. rebr. qual. senten. & process. num. 70. vers. & notabis vnum. fol. 424. & Gail. in praef. obliuio lib. 1. obseruatio. num. 7. in fine, & obseruatio 31. num. 2.

Confirmatur hæc oppositio, quia insinuatum ex parte actoris, & ex Bol. recull. & sequens sum supra memb. 7. sub num. 1. a. vel. explicat.

Confirmatur secundo ex his, quæ scripsimus infra num. 17. vers. declara sexto, ubi dixi non dari appellatōnem à sententiâ contentente summam appellabilem, quando in petitione fuerunt separatim posite summe inappellabiles, quia attenditur petitio, & num. 8. vers. restringe tertio. vbi dixi, esse inspicieandum modum agendi.

8. Reienta extensio, quæ est vera, & summatu.

Declara primo restringendo eandem extensionem, ut non procedat in sequentibus casibus, quia in eis magis attendendum est, quæ sunt extra sententiâ, quàm ea, quæ sunt expressa in sententiâ.

Primus casus est, quando sententiâ est lata simpliciter super aliquo remedio possessorio, quod habet inuisibiliter admixtam causam proprietatis iuxta ea, quæ scribit Contar. in l. vnica, limit. 2. §. 9. sub nota. 17. a. ibi, aliud turis. C. si de bon. poss.

Secundus casus est, quando sententiâ est generalis, quia tunc restringitur ad possessionem, licet C. de iud. Franch. cap. 64. dilecto. sub num. 107. q. 48. de appell. & Contar. d. l. vnica, limit. 24. num. 4. ad ea,

que scripsi supra memb. 6. sub nu. 59. & 60. Tertius casus est, quando sententia potest recipere divisionem iuxta formam petitionis, quia tunc sententia regulatur à petitione, & ideo quod sunt capita in petitione, tot censentur sententia, vt patet ex his, que scripsi infra num. 17. Quartus casus est in appellatione actoris, prout declarauit infra, num. 14. vbi videas.

- 9 Declara secundo, vt sententia sit inspicienda in verbis dispositiuis, & non in verbis enuntiatiuis, Rot. coram Caputoq. in vna anagnio. spoli, quā i referunt, & sequitur Rot. diuersi. decif. 34. conclusum. nu. 12. vers. sententia. par. 2. & Contar. in d. l. vnica. limit. 2. §. 5. num. 19. C. si de momen. poss. quare si verba sententia, in quibus exprimitur creditū, & hypotheca, non sicut dispositiuis, sed enuntiatiuis, non faciunt sententiam appellabilem, Rot. diuersi. d. decif. 34. num. 12. in fine, vers. quia omnis. quia non omne verbum iudi in sententia prolatum vim sententia obtinet, Contar. d. limit. 2. §. 5. num. 19. & Rot. d. decif. 34. sub num. 12. vers. & non omne verbum.

Verba sententia, quando dicantur stare dispositiue, declarat Rot. ead. decif. 34. sub num. 12. vers. tunc autem.

- 10 Restringe hanc declarationem vt non procedat, quando verba enuntiatiua sunt prolata per modum causae de presenti, & enuntiatiuum suū plene cognitum, vt puta, si iudex pronuntiat, spoliatus esse restituendum, quia sententia, virtute cuius agens de spolio fuit spoliatus, est nulla: nam, si de nullitate sit plene cognitum, sententia dicitur lata etiam super nullitate, & sic poterit appellari, Contar. in l. vni. 2. limit. 34. nom. 45. 46. & 47. C. si de momen. poss. & quod verba enuntiatiue emissa per modum causae de presenti inducant dispositionem in sententia, ideoque si iudex pronuntiat male appellatum, eo quia sententia sit nulla, sententia disponat super nullitate, scribit Bal. in l. 65. emptor. S. ancilla. in prin. ff. de rei vendic. in secunda lectura, & Contar. vbi supra.

- 11 Declara tertio, vt ad cognoscendum, an sententia sit appellabilis, debeamus considerare ea, que sunt expressa in sententia, & non ea, que colliguntur ex sententia, quia, cum sententia transeat in rem iudicatam, quoad ea, que sunt expressa in sententia, & non quoad ea, que non sunt expressa, habemus

ex hoc certum argumentum, quod censetur lata quoad expressa, & non quoad non expressa: vnde si iudex ad quem confisumet expressis sententiam iudicis a quo, & ab hac sententia confirmatoria non appellatur, & ideo facit transitum in rem iudicatam, non potest amplius is, contra quem est confirmata, dicere de nullitate sententia confirmatae, ex quo confirmatoria est expressa, & transit in rem iudicatam, quomodo etiam iudex ad quem summarietur, & incidens cognouerit de nullitate, Fian. in cap. 63. dilectio. q. 48. sub num. 107. & 108. de appell. adde que scripsi supra quæst. 1. num. 115. & 116. secus est, si tacite confirmauerit, puta, quia pronuntiauerit solum, esse male appellatum, sed non pronuntiauerit, esse bene iudicatum: quo casu tacite solum confirmat sententiam latam: & ideo potest appellans dicere de nullitate sententia, tamen confirmatae, quomodo sententia, que tacite est confirmata, pronuntiando, fuisse male appellatam, transierit in iudicatum, eo quia ab ea non fuerit appellatum, Fian. eod. cap. dilectio. f. nu. 108.

Confirmatur primo hæc declaratio, quia interlocutoria expressa magis excludit à facultate appellandi, quam interlocutoria tacita, vt ex Paul. de Cast. & Lancel. retuli & secutus sum supra q. 12. nu. 86. & 87. vbi videas.

Confirmatur secundo, quia sententia est iudicialis, & non intelligitur, nisi quatenus verba ex propria significatione importent, Cuius de Grass. decif. 3. alias 23. fuit resolutum. num. 9. de testib. in integr.

Subdeciat hæc declarationem, vt sit vera, quando id, quod colligitur tacite ex sententia, non inferitur necessario ex sententia: secus si inferetur necessario, & quia fuerit de eo plene cognitum, quia tunc appellabilitas penderet etiam ex eo, quod de necessitate colligeretur ex sententia, quod probabo multipliciter.

- 12 Primo, quia verba sententia non tantum operantur quatenus inferunt, sed etiam quatenus ex ipsis necessario inferunt, Contar. in l. vnica. limit. 34. num. 35. C. si de momen. poss. & sententiæ Dec. conf. 348. de duobus. versus finem. num. 6. dicens, quod verba sententia debent iuste interpretari, & ex verbis sententia plus inferri non debet, quā ex eis vel effluo inferatur, & Clauer. conf. 174. nobilis guigo. nu. 2. dicens, quod etiam in materia stricti iuris, puta in sententia, qui

vult

vult consequens, censetur velle omne, necessarium antecedens.

Secundo, quia si iudex condemnat reum, coactum de spolio, ad restituendam possessionem, veluti ex exceptione domini non obstante, reus potest appellare. Bal. & alij, quos citavi infra num. 42. & tamen sententia super dominio non est expressè lata, sed solum tacite.

Tercio, & confirmo primum, quia quando, vno expresso, sequitur necessariò tacitum, illud tacitum habetur pro expresso etiam in sententia, vt retuli, & sequutus sum infra nu. 70. vers. confirmatur, vbi omnino videas.

Quarto, quia sicut post appellari ab interlocutoria expressa super competentia, ita etiam potest appellari ab interlocutoria tacita super competentia, vt retuli, & secutus sum supra memb. 7. nu. 47. & 51.

Nec obstat, quod iudex appellationis, pronuntiando male, seu bene appellatum, in necessariam consequentiam intelligatur absolueret, vel condemnare, vt retuli, & sequutus sum supra q. 12. sub num. 112. & consequenter censetur tacite confirmare, vel infirmare sententiam, & tamen hæc tacita confirmatio, seu infirmatio non habet vim sententiæ per ea, quæ scripsi num. præcedenti.

Quia respondeo, quod hæc tacita confirmatio, seu infirmatio non infertur necessariò, cum possit iudex pronuntiare male appellatum, eo quia non fuerit appellatum in tempore, vel omissa sint alia requisita ad appellationem, & ideo non censetur in necessariam consequentiam confirmare sententiam.

13 Declara quarto, vt mixtura peritorij contenta in sententia non consideretur duobus casibus. Primus casus est, quando peritorium stat accessione iuncta ea, quæ retuli, & secutus sum infra num. 83. vers. secus, & sub num. 109. & 110. vers. contrariam. Secundus casus est, quando de causa proprietatis, seu peritorij non fuit plene cognitum, sed solum summam iuxta ea, quæ scripsi d. nu. 110. & quæ loquendo de cognitione malitrat, retuli, & secutus sū infra no. 69. & seqq.

14 Declara quinto, præsupposito statuto, quod mandatur, à certa summa infra non posse appellari, & loquendo de appellatione actiua, vt ad cognoscendum, an actor possit appellare, non sit consideranda quantitas, ad quam condemnat sententia, sed sit con-

sideranda quantitas, ad quam iudex omisit condemnare ex quantitate petita; quare si residuum summae petita, ad quam iudex omisit condemnare, constituat summam appellabilem; vt puta, statum mandari, à scuto decem infra non posse appellari, & actor petijt scutos viginti novem, & iudex condemnauit reum ad scutos nouem, vel actor petijt scutos duodecim, & iudex condemnauit ad scutum unum, actor utroque casu poterit appellare, & ratio est, quia sententia non grauat actorem in ea summa, ad quam condemnauit reum, sed grauat in ea summa, ad quam non condemnauit, quæ est summa appellabilis, quia excedit summam scutorum decem, vnde potest appellare ab omni condemnatione.

15 Secus est, si residuum summae petita non constituat summam appellabilem, vt puta, si actor petiuit scutos quinddecim, & iudex condemnauerit ad scutos nouem, seu petierit scutos centum, & iudex condemnauerit ad scuta nonagintaquatuor, quia cum scuti sex, ad quos omisit condemnare, non constituant summam appellabilem, actor non potest appellare, cum non sit grauat in summa appellabili.

Ratio totius subdeclarationis est, quia appellatio non datur, nisi propter grauamen per ea, quæ scripsi supra q. 5. sub om. 94. vers. ratio. sed grauamen quoad actorem, non consistit in sententia, propter condemnationem, sed consistit propter omissionem condemnationis. Ergo appellabilitas quoad actorem debet considerari in summa, ad quam iudex omisit condemnare, & non in summa, ad quam condemnauit, & sic in eo casu non est vera doctrina, quam ex Roc. retuli, & sequutus sum supra sub num. 6.

16 At loquendo de appellatione condemnatoria, constituo coneratiua conclusionem, videlicet, attendendam esse quantitatem, ad quam sententia condemnauit, & non quantitatem omisam ex quantitate petita; quare si actor petijt scutos centum, & iudex condemnauit reum ad scutos nouem, vtrique reus non potest appellare, quia summa, in qua potest reus pretendere se grauatam, non est appellabilis, & ita procedat declaratio, quam posui supra num. 6. dum dixi, attendendam esse sententiam; habet enim locum respectu appellationis interponendæ à condemnato, & ita sapissime obseruauit, & scio fuisse obseruatum ab alijs Peritoribus Civitatibus

tatis Lucensis, qui ad excludendos reos ab appellatione condemnant ad summam inappellabilem, quando ex iusta causa possunt arbitrando diminuire penam.

Quæ possent disputando deduci contra istam declarationem omnino, quia, cum hac declaratio habeat vndeque magnam æquitatem, ab ea nullatenus potest in praxi recedi.

Subdeclara postremam conclusionem in huius declarationis, dum dixi, appellationem condemnari non esse admittendam, si summa, ad quam est condemnatus, non est appellabilis, ut hoc procedat, quando est vna sententia: sed, quando sunt plures sententiæ conformes, quæ constituunt eam indicatam, & vna ex ipsis sententijs excedit summam aliarum, sed id, in quo excedit, deper se consideratū non est summa appellabilis, siquid poterit adhuc ab illa summa excedere appellare, ex quo est coniuncta, & terminata cum alia summa, & sententia, quæ sunt appellabilis, vide infra limit. 41. nu. 1.

17. Declara sexto, ut si ego locaverim tibi domum pro tribus annis, & annua pensionem scutorum novem pro quolibet anno; & in fine triennij petico à te integram pensionem tricenij, videlicet scutos viginti septem, distinguendo in petitione scotos novis pro primo anno, & alios novem pro secundo, & reliquos novem pro tertio anno, & iudex vnicæ sententiæ condempnit te ad integram summam scutorum viginti septem, & statum disponat, prout disponit in suo capitulo, si in causis non excedentibus valorem scutorum decem, non detur appellatio, tunc licententur tot sententiæ, quot sunt anni, & pensiones distinctæ in petitione, & ideo à dicta sententiâ non dabitur appellatio, sed mandabitur executioni pro integra summa scutorum viginti septem, ut ex Rebus. tract. de sentent. execut. art. 16. gl. 3. nu. 2. tot. 1. fol. 417. loquente de locatione scripti famuli, refert & sequitur Caraut. super lita 257. num. 10. q. 3.

- Confirmatur hæc declaratio, quia quot sunt termini, & solutiones, tot sunt actiones, & ideo tot sunt necessariæ præscriptiōis actionum pro annua pensionibus, seu pensionibus, quot sunt pensiones, ut referunt, & sequuntur Faller. tract. de censib. in verbo. census. num. 15. & sequenti. 6. par. 2. fol. 416. & Virgin. de Bocc. trac. de interd. uti possid. cap. 18. nu. 87. to. 3. par. 2. fol. 321.

18. Declara septimo, ut qualitas sententiæ

non attendatur, quando causa iam est effecta appellabilis, quia tunc non amplius consideratur qualitas sententiæ, sed attenditur solum qualitas causæ iam factæ appellabilis, per ea, quæ retuli, & sequor sum infra limit. 47. princip. memb. 1. sub num. 12. & sequ. verbi. tamen. & num. 16.

19. Declara octavo, ut si sententia contineret mixturam, ideoque non esset conformis libello, qui esset super simplici possessione, possit reo esse consultum non solum viæ appellationis propter mixturam appellabilem, sed etiam possit ei esse consultum viæ nullitatis, quia sententia non conformis libello est ipso iure nulla, ut in his terminis refert Cootar. in l. unica, limit. 2. §. 3. num. 21. C. si de munen. poss. & quod sententiæ ferri non possit super eo, quod non est petitiū, scripti supra quart. 11. sub num. 33. verbi. contraria. & quod sententiâ debeat esse conformis libello, & petitori, quia iudicis officium non se extendit ultra petita; scribit Luc. Par. in prac. capit. lib. 2. cap. 1. §. nu. 9. & quod debeat esse conformis libello in tribus, in re, in causa, & in actione, scribit Bal. in l. 1. num. 11. verbi. extra oppono. C. si plar. vna sent. & quod debeat esse conformis conclusioni ipsius libelli, retuli, & sequor sum supra lib. 1. cap. 31. sub num. 25.

Pro ulteriori explicatione huius declarationis, dum dixi, posse dici de nullitate sententiæ, vide quæ scripsi supra q. 1. num. 23. & hac ead. limit. memb. 7. omni. 1. 29. & infra limit. 21. num. 1.

His absolutis, pro firmitate doctrinæ, vsu, & praxi accedo ad exempla.

20. Exemplifica primo eandem primam exceptionem positam supra num. 6. in sententia, quæ iudex pronuntiat, Titium esse possessorum & dominum talis predij, & ut possessorum esse reintegrandum, seu manutenendum, quia ab hac sententiâ, cum contineat mixturam appellabilem, potest adversarius appellare; quamvis in libello, petitione, & articuli actum esset mero possessorio retinendæ, seu recuperandæ possessionis per ea, quæ scribitur Bal. in cons. 367. ad evidentiam. in fine, verbi. præterea si in sententiâ, lib. 1. & Cootar. in l. unica, limit. 2. §. 5. num. 17. verbi. pro et contra. & nu. 18. & 20. C. si de mun. poss. dum scribunt, quod si in sententiâ exprimitur petitorium, potest ex hac adiectione appellari.

Exem-

31. Exemplifica secundo in sententia, qua quis condemnatur ad libere dimittendam possessionem, quia tunc sententia dicitur continere mixturam cum petitorio, & tamen est, quia non potest dici libere dimissa, quæ per petitorium potest auocari, Rot. diuers. decil. 356. domini erant vailj. nu. 3. par. 2. & addo, quæ scripti infra nu. 78. quæ ratione datur appellatio etiam in actione hypothecaria, quia possessionem, quæ traditur creditori, non potest debitor recuperare in petitorio iuxta ea, quæ scripsi infra num. 86. & seqq. vers. exemplifica decimo tertio.

32. Exemplifica tertio, quoniam sententia habet annexam condemnationem in fructum, seu interesse, quia tunc datur appellatio, Bal. in l. fin. §. in fin. in fin. num. 4. §. de appell. & etiam. Bal. loquens de condemnato ad interesse in l. unica, col. 2. num. 9. vers. sed pone. & Salyc. in fine, loquens de fructibus, & interesse, C. si de mom. poss. dicens, quod si quis in possessorio est condemnatus ad interesse, vel ad fructus, sed iniuste, potest ab ipsa condemnatione interesse appellare, quia istud damnum non est reparabile in causa proprietatis, & sic non est momentaneum, Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. moder. 2. sub nu. 26. fol. 191. & Aufr. ad Capell. Tholof. decil. ult. sub num. 2. & est exemplificatio communis, & canonizata a constitut. aggidiana inter constitutiones Marchæ lib. 6. cap. 2. in quibus casibus appellatio non valet in fine.

Explicata ista exemplificatione, ut condempnatus quoad possessionem, & quoad fructus, seu inter esse possit appellare, & suspendere executionem quoad condemnationem fructuum, seu inter esse, lectus quoad possessionem, & hæc sit prima opinio, quam tenent Rip. in cap. sepe. col. vltima vers. tertia suit. ibi, & propter hoc. sub nu. 102. de restit. spol. fol. 36. Afflic. decil. 77. suit satis. sub num. 8. & 9. Maran. in suo spec. par. 6. art. 2. princ. in verbo, & quandoque appellatur. num. 309. vers. quarto notabiliter. fol. 505. Rol. 2. Vall. conf. 77. vbo & bene. num. 13. lib. 2. Couar. pract. q. cap. 23. num. 8. in fine vers. idem erit. fol. 524. vol. 2. Vrsil. in anno. ad Afflic. decil. 269. iudices. sub nu. 1. Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 4. q. 109. declar. 7. num. 869. & 870. Contrar. in l. unica, limit. 1. nam. 28. vers. quibus tamen. & sub num. 56. vers. Cum igitur. C. si de momen. possell.

Crescen. decil. 5. al. 130. doctrina. de appell. fol. 142. & Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 8. vers. addo alios casus. fol. 195. dicens, quod non audiretur in appellatione quoad fructus, nisi prius patitur sententia quoad possessionem: quod etiam refert, & sequitur Marches. trac. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. sub nu. 60. fol. 41. illud addens, ne per appellationem se confoueret in spolio, seu possessione, & Rugiel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 733. vers. hinc domini, & in hanc sententiam, potest etiam allegari Cæsar Barz. in bonon. decil. 45. petitz. num. 1. & 2. dum in suo casu scribit, quod licet sententia contingant etiam condemnationem fructuum, nihilominus in respectu possessionis non datur vitiose appellatio, cum omni casu separationem reciperent, & Rot. diuini. decil. 43. in causa romana fructuum 50000. inter, in princ. par. 1. dum refert ille auditor, quod, lata sententia in saluano interdicto ad fauorem domini Magdalene, in qua domina Portia erat condemnata ad damna, & inter esse, & fuerat pro parte dei domini Portie appellatum, causa appellationis fuit sibi commissa super articulo condemnationis damnorum, & interesse.

Cōprobat hęc explicatio ex l. si idē. §. de iurisd. omn. iud. vbi si iudici sit data iurisdiclio infra certum summam, & actor petat plures summas, considerat ut qualibet summa de per se.

34. Secunda opinio contraria; quod enim datur appellatio à tota sententia, videtur de mente omnium, quos citavi supra nu. 23. in exemplificatione, nam ipsi non distinguunt, & sentiunt, quod appellatio, quæ alias non daretur, admittatur propter condemnationem fructuum, & ita aperte tenet Salyc. quem ibidē citavi, & licet Crescen. & Contrar. citati supra in eadem explicacione dicant, doctrinam Salyceti fuisse damnatam in Rota, quia Bal. quem citat, 66 dicit, posse appellari à tota sententia, licet etiam Rip. citatus supra in explicacione addiderit affirmet, quod Bal. hoc non dicit, tamen videtur esse de mente Baldi, hancque opin. quod datur appellatio à tota sententia, approbavit d. consil. aggidiana, in consil. March. lib. 6. cap. 2. in fine, quod ibi notat Gasp. Caball. in verbo, fructuum, 20. fol. 369.

35. Confirmatur primo hæc opinio contra, expli-

explicatione, quia qñ vnica actiōe petuntur plures summae separatiim, quāsi nulla de per se cōstituit summam appellabilem, & coactuatē cōstituit, caplunui coactuatē, quare cū ad Principē nō appelletur, nisi causa excedat viginat libras auri, & vna actiōe petite sint plures summae, quāsi nulla de per se excedit, sed omnes coactuatē excedunt, caplunui coactuatē, vt possit appellari ad Principem, l. 10. si qui separatim. §. si quis enim vna. & ibi Glo. in verbo. & potest. & Petr. de Bellap. num. 1. ff. de appell. & rellaz. & in casu statuit, quōd si decem scutis iuxta non possit appellari, si actor vnica actiōe ex causa viciu boni vini petat octo, & ex causa vcoditionis framenti petat sex, dabitur appellatio, quia omnes summae vnica actiōe ex empto sint petite, Luc. Part. in prac. capitol. lib. 4. cap. 6. num. 4.

- 26 Imò hoc videtur indillicite verum, quia appellatio dicitur materia fauorabilis, vt in suo caso considerat Alex. cons. 1. 3. vñso rhemate. num. 6. in fine lib. 5. nam appellatio est species defensionis, vt retuli. & sequentius sum quāsi. precedenti num. 4. sed in materia fauorabili sic coactuatio summarum, vt habeantur pro vna summa appellabili, secus in materia odiosa, late Alex. d. cons. 1. 3. sub num. 3. dicens, quōd si extaret statutus, quōd bannitus in centū possit impune offendi, & vnus ex vna causa sit bannitus in quinquaginta, & ex alia in alia quinquaginta, non poterit offendi, & de cōmuni opīn. testatur Clar. lib. 5. recepi. senten. §. homicidium. vel. sed quæritur, vbi eam declarat.

- 27 Confirmatur secundo, quia si in iudicio possessorio contineantur duæ causæ inter se complicatæ, quarum vna respuat appellationem, & alia admittat, & sententia feta super vtraque causa, conceditur appellatio à tota sententia, & sic ab vtraque causa. Contar. in l. vnica, limit. 1. in principio nu. 45. C. si de mom. poss. imò conceditur appellatio, etiam si non sint adeo complicatæ, quin vnus ab alia possit separari, vt ex Rota refert, & sequitur Contar. in d. l. vnica, limit. 24. num. 20. & 21.

Terria opinio: quōd imò proflus sit prohibita appellatio etiam à condemnatione fructuum, & interesse, si uideretur tribus argumentis.

- 28 Primo, quia si non potest appellari à sententia lata super principali, eo quōd vna-

fuerit in rem iudicata, minus poterit appellari à sententia lata super accessorio, puta super condemnatione expensarum, Ant. de Barr. in cap. 23. quinta uallus. sub nu. 48. vel. sed est dubium, de iure. dicens, 9. 134 qui succubuit in reductione ad arbitrium boni vici, & ideo incurrit poenā, non euadit illum poenam, quāuis velit docere de iniquitate sententiæ, nisi docendo de iniquitate sententiæ, intendat solum docere, quōd habuit iustam causam petendi reductionem; nam non ad alium finem admittitur ad docendum de iniquitate sententiæ, ex quō sententia de principali obstat in accessorio, etiam si velit ostendere notam causam iniquitatis, quia nouit respecti &c. & subdit, quia non appellatur à sententia expensarum, Alex. in l. 20. parisi. sub num. 4. ff. de vulg. & pupill. subit. Boss. tuac. citat. tit. de appell. nu. 10. & Contar. in l. vnica, limit. 1. nu. 24. C. si de mom. poss. & multa cumulat dispensando Ruginell. 20. de appell. §. 12. glo. 2. cap. 5.

- 29 Secundo, quia articulus incidens, & accessorius regularatur secundum suum principale, quare si causa principalis est summaria, omnes eius articuli sunt summarii, Marf. sing. 17. accessorium. nu. 2. Nat. cons. 124. in causa possessorij, num. 12. lib. 1. Carpani ad stat. Mediol. cap. 25. num. 18. fol. 35. & Contar. in d. limit. 1. num. 25. quia accessorium sequitur naturam sui principalis, cap. 42. accessorium. de reg. iur. in 6.

- 30 Tertio, quia fructus sequuntur naturam iudicij possessorij, quando veniunt accessorie ad illud, Contar. in d. limit. 1. sub num. 25. vel. in hanc quoque.

- 31 His vicinque urgentibus, communiter tenetur prima opinio, id est explicatio, quōd possit appellari solum quoad fructus, interesse, & expensas, à qua communiter non est recedendum in iudicando, quia habet acquirentem, & est fauorabilis ad decurrandas lites.

- 32 Ad addacta pro secunda opinione respondeo, coactionem summam posse fieri quando proficiscuntur ex vnica causa, seu actiōe; vt loquuntur Doctores pro ea citati supra num. 25. secus est si proficiscantur ex diuersis causis; quare licet quis vnica sententia cōdemnetur pro vna causa ad aliquam summam inappellabilem, & pro alia causa ad aliam summam, que simul coactuatē faciant causam appellabilem, tamen non



non poterit appellare, Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 13. vers. quero quid si quis. tom. 1. fol. 409. quoniam refertur, & sequitur Carauit. super tit. 257. num. 11. & 12. q. 4. quia, ut auiat xoi sunt sententiae, quot sunt capitula: Vnde in Regno Francie non sit coactuatio summa principalis & expensarum ad impediendam executionem; sed utraque summa consideratur separatum, Rebuff. d. tract. de sentent. execut. art. 16. gl. 7. num. 3. tom. 1. fol. 419. & similiter in Regno Neap. licet feratur sententia, quae continet sex, vel octo ducatos, vel aliam summam non excedenti in duas vncias, infra quas non licet appellare, & continetur etiam condemnationem expensarum, quibus computatis summa excedat duas vncias, tamen non poterit appellare, quia attenditur summa negotij principalis, & pro ea datur executio, Carauit. super d. rit. 257. nu. 4. in fine, vers. secundo. & num. 5. & adde quae scripsi supra nom. 17.

Ad reliqua poterit quisque ex suo ingenio facile respondere.

- 33 Praxis Dominorum de Rota in appellatione à sententia lata in causa possessionis momentanea, & condemnationis fructuum & expensarum est, ut appellanti dent apostolos recusatoriois quoad possessionem; quouero ad fructus, & expensas deferatur appellatio, Contar. in l. vnica. limit. 1. num. 29. in fine, & num. 30. Cui de moment. poss. seu deferunt appellatio quoad fructus, & expensarum condemnationem, quouero ad possessionem exequuntur, Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. in poss. salu. & cap. 21. nu. 31. & 33. fol. 236. in secunda impressi.

- 34 Amplia primo eadem tertiam exemplificationem sic explicatam, ut procedat etiam respectu fructuum futurorum, quia si quis ita militatur in possessionem, ut interim iureret fructus, potest aduersarius appellare, Ang. cons. 253. visis statutis. sub nu. 2. Maran. in suo spec. par. 6. tit. 2. princ. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 1. num. 131. fol. 505. Myling. in sing. obseru. cent. 6. obseru. 13. quod pro regula. nu. 8. Achil. Pers. tract. de adpisc. fol. nu. 343. vers. sedundo. fol. 269. & Ruginell. tract. de appellat. 1. cap. 3. sub nu. 649. vers. appellabitur quouque, in fine.

Confirmatur haec ampliatio, quia si per primum decretum acquireretur missio in possessionem ius querendi fructus, daretur

appellatio, ut reuoli, & sequutus sunt supra memb. 4. num. 19. vers. limita secundo.

- 35 Amplia secundo ut procedat non solum quando sententia continet condemnationem fructuum, seu interesse per capitulum separatum, quo casu facillius admittitur appellatio quoad fructus tantum, quia non obstat connexitas, & inseparabilitas sententiae, sed procedit etiam quando sententia vnico capitulo condemnatur in possessione, & fructibus, quia adhuc potest appellari solum quoad fructus, & non quoad possessionem; nam Rip. Aff. Maran. Rol. à Vall. Crescen. & alij citati supra num. 23. dam tamen, posse appellari quoad fructus, nullam faciunt vim, an condemnatio sit per capitulum separatum, sed solum in eo, quod damnatum non est reparabile per sententiam in petitorio.

Contra istam ampliationem; quod enim appellatio derur limitat à quoad fructus, seu expensas, & non quoad possessionem, quando sententia est lata per capitula separata; videtur sentire Vestr. lib. 7. cap. 3. sub nu. 8. vers. addo, quem refert & sequitur Rugin. tract. de appell. 1. cap. 3. sub nu. 713. vers. ratione. dicit aut, quod admittitur appellatio, si sententia condūct non solum ad possessionem, sed etiam ad fructus per capitula distincta; facit enim vires, quod condemnatio sit facta per capitula distincta, & aperte Cōdear. in l. vnica. limit. 1. sub nu. 30. vers. primus. & nu. 31. & 32. vers. ex quibus. & nu. 33. & seqq. Cui de mom. poss. & apertius Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. nu. 59. & 60. fol. 41. Accus autē qm sententia sup possessionem, & fructibus est vnico capitulo, & orationis contextu lata, quia tunc propter connexionem, & vniatatem datur appellatio à tota sententia, si quod etiam quoad possessionem, Contar. d. limit. 1. num. 33. & Marches. vbi supra, dicens, quod isto casu debet admitti appellatio à tota sententia quoad vtiutroque effectum.

Non videtur discedendū ab hac opinione, quia cum hac distinctione reducuntur ad concordiam constitutio argutiana citata supra sub nu. 4. quae disponit, ut possit appellari à tota sententia, & illa communis opinio recepta i praxi, quod possit appellari solum quoad fructus.

In hac controversia multa prolixè scribit Contar. d. limit. 1. à nu. 23. vsque ad nu. 73. Cui de mom. poss. & in effectu num. 34. & seqq. concludit, dari appellatorem quoad siu.



41 Adhuc secundo, quod & si condemnatus possit appellare à condemnatione fructuum, tamen ista appellatio non impedit iudicem à quo, vno possit taxare fructus, quia taxatio non est nova condemnatio, sed est duarum primis declaratio, quæ declaratio potest fieri, non obstante appellatione, ut refert & sequitur Guid. Pap. t. act. de appell. q. 116. num. 78. fol. 60.

Pro & contra istam aduertentiam vide, quæ loquendo de taxatione expensarum, scripsi & firmavi supra q. 3. num. 54. & 55. & ad illa me hic remitto.

42 EXTENDE II. eandem sublimitationem, positam supra num. 1. ut habeat locum in secunda mixtura, nempe quando ex tacito, vel expresse consensu viriusque partia iudex cognoscit etiam super proprietate, quia dabitur appellatio.

Exemplifica primo hanc extensionem, quando reus, conuentus possessioni iudicio, excipit de dominio, & iudex, veluti exceptione non obstante, pronuntiat contra reum ad restituendam possessionem, quia causa, sapit petitorium propter exceptionem, & ideo datur appellatio; Bal. in l. vnica, col. penult. num. 14. vers. quarto quid in possessione. C. si de mom. poss. quem referunt, & sequuntur Contr. ibidem limit. 2. §. 4. num. 4. & 5. Vers. in pax. lib. 7. cap. 3. sub num. 6. ibi, idem si petitorium. & Ausi. ad Capell. Tholof. dec. 11. sub num. 2. ibi, idem nisi.

Oppono contra istam exemplificationem, quia sic esset in potestate rei facere causam appellabilem; posset enim semper opponere exceptionem dominij, quod est absurdum, cum debeamus metiri ius ex persona actoris, & non ex persona rei, Bal. quem retuli, & secus sum supra memb. 7. sub num. 128. vers. explicia. esset etiam in potestate iudicis, qui, pronuntiando super exceptione, faceret causam appellabilem.

Respondeo hinc oppositioni, non esse in potestate rei, nisi quatenus à iure ei conceditur; quare vel reus offert inconuenientem docere de dominio, & tunc iudex admittit exceptionem; vel non offert inconuenientem docere, & tunc iudex non tenetur eam admittit iuxta ea, quæ retuli, & sequutus sum in alio proposito supra q. 11. num. 68. & seqq. & licet metiamur ius ea persona actoris quoad intentionem fundandam respectu libelli, ac etiam respectu iudex ex per-

sona agentis; tamen quantum ad condemnationem modelandam inspicitur factum, ex persona rei, prout etiam ex parte rei metiri debemus ius defendendi & excipiendi; quare si via exceptionis admissibilis iudiciū alias possessionis merum de sui natura reddat mixtum, trique videri hoc casu non erit deneganda appellatio, Contr. in l. vnica, limit. 2. §. 4. num. 8. 9. & 10. C. si de mom. poss. Nec est nouum, quod iudex potest ita sententiam proferre, ut faciat causam appellabilem, quæ de sui natura, & attentione petitione, non erat appellabilis iuxta ea, quæ retuli, & secutus sum supra num. 6.

43 Declara istam exemplificationem, ut respectu rei causa efficiatur appellabilis, si iudex debebat admittit exceptionem, & nihilominus, veluti illa exceptione non obstante, pronuntiat contra reum, quia tunc reus condemnatus poterit appellare, & ita loquitur Bal. si eius verba non vulgari utitur ponderentur, in d. l. vnica, num. 14. C. si de mom. poss. prout nos admonet ibidem. Contr. limit. 2. §. 4. num. 4. & 5. & sub nu. 7. vers. altera, & ita eandem Baldum intellexit Dec. conf. 128. num. 6. vers. itio non obstante. & ratio illa etiam addi potest, quia iudex, non admittendū, peruenit ordinem, à qua pueruione ordinis datur appellatio, ut retuli, & sequutus sum supra memb. 7. num. 128. & loquendo generaliter num. 113.

44 Subdeclara primo illam hanc declarationem, ut non procedat in sequentibus casibus, quia in eis non datur appellatio.

Primus casus est, quando exceptio non erat admittenda, quia tunc licet iudex pronuntiet, veluti illa exceptione non obstante, tamen causa non efficitur appellabilis, Contr. d. limit. 2. §. 4. num. 6. vers. sed hæc contrarietas. & sentit aperte Dec. vbi supra, & dixi d. memb. 7. sub nu. 128. rest. 2.

Secundus casus est, quando iudex non pronuntiat contra exceptionem dominij oppositam à reo, sed illam solum dilatat, & differt, quia tunc ex mente Baldi sic profundius considerata per Contr. d. limit. 2. §. 5. num. 18. versus finem, non dabitur appellatio.

45 Tertius casus est, quando iudex non reprobatur expresse exceptionem dominij oppositam à reo, quia tunc non datur appellatio, & ratio est, quia possunt hæc duo simul stare; quod actus iustam causam fou-

neat in posse iudicio, & tamen ne sit domini  
aus; unde, nisi iudex expresse reprobet ex-  
ceptionem diamini, remaneat ius rei iuvu-  
litarum, & consequenter, cum non expresse  
reprobatio ei non noceat in petitorio, non  
debet posse appellare. *Contar. eod. limit. 2.*  
*§. 6. num. 1. In vicinis verbis, & num. 2. nam*  
*que non sunt expresse in sententia, sed col-*  
*liguntur tacite, non habent vim sententię, &*  
*ideo non conceditur appellatio per ea,*  
*quę dixi supra num. 11.*

Subdeclara secundo, ut non procedat,  
quando iudex non exprimit, neque ex actis  
colligitur, quod reprobet seu rejiciat excep-  
tionem, eo quia non sit vera, quia, si hoc  
non exprimit, neque colligitur ex actis,  
presumitur in dubio quod teneat, eo quia  
non sit probata: & illo casu non datur ap-  
pellari, *Contar. in d. l. viciis, limit. 2. §. 6.*  
*num. 4. & 9. secus est si rejiciat expresse seu*  
*ex actis colligatur, quod rejiciat, eo quia nō*  
*sit vera, quia tunc tangeret negotium*  
*principale, & preiudicaret, & ideo daretur*  
*appellatio, Contar. eod. §. 6. num. 4. &*  
*seqq.*

Quicquid sit de veritate istarū subdecla-  
rationum in appellabilitate proficiscenti ex  
mixtura. & tunc expresse vel tacite in sen-  
tentia) aquiret, quod, si ex expresse vel ta-  
cite reiectione exceptionum admittendarū  
resultet inordinatus processus, dabitur ex  
hoc capite appellatio, ut retuli, & sequetur  
sum supra memb. 7. nām. 138. & loquendo  
generaliter, num. 113. & idem si ex taci-  
ta reiectione necessario colligeretur preiudici-  
um in petitorio, quia tunc haberet pro  
expresse iuxta ea, quę in alijs terminis scrip-  
psi supra sub num. 11. & infra num. 70. &  
cū si à tacito gravamine posset appellari,  
sicut ab expresse ita, quod iusta pronun-  
tiatione trāsiret in iudicium, sicut expresse, quia  
ex hoc etiam capite posset appellari, ut in  
alijs terminis scripsi supra memb. 7. nām. 4. r.  
vnde prima subdeclaratia in secundo de ter-  
tio casu, & secunda subdeclaratia licet pos-  
sint esse tutata in appellabilitate proficiscenti-  
te ex mixtura, tamen non sunt tutate in ap-  
pellabilitate proficiscenti ex alijs capi-  
tibus.

46. Exemplificatio secundo eandem extensionē  
in casu opposito, quando scilicet iudex reū  
absolvit, veluti exceptione ab ipso opposita  
obstante, quæ tunc poterit actor appellare,  
etiam si exceptio fuerit ipso actore confes-

sione admissa, ut refert, & sequitur *Contar.*  
*d. limit. 2. §. 6. num. 31. C. si de momen-*  
*possess.*

Ratio huius exemplificationis est du-  
plex.

Prima ratio est, quia si actor non posset  
appellare ab hac sententia possessionis, rema-  
neret exclusus etiam a petitorio, quia ob-  
staret ei sententia secundum Bal. quem re-  
fert & sequitur *Contar. vbi supra.*

47. Secunda ratio est, quia actor appellat ad  
effectum devolutivum, ut dixi supra memb.  
4. sub num. 38. verū vel brevius. sed ad effe-  
ctum devolutivū datur appellatio etiam in  
possessionis momentaneo, ut retuli, & sequi-  
tur sum supra memb. 7. nām. 16. & quod ap-  
pellatio detur actori, quia appellat à pronun-  
tiatione negativa, vide quę scripsi supra d.  
memb. 4. num. 38. verū exstringe tertio.

48. EXTENSIO III. eandem secundam sub-  
limitationem positam supra num. 1. ut ha-  
beat locum in mixtura, quæ procedit ex na-  
tura rei, immediate dispositione legis, aut si-  
cuti, aut contractus.

49. Exemplificatio primo hanc extensionem in  
sententia lata super remedio legis 7. si quis  
in tangam. C. vnde vi. à qua sitentia dari  
appellationē late scripsi & declaravi supra  
memb. 6. num. 55. quia est possessionum  
mixtura, ut scribunt *Contar. & Ruyon. quos*  
*citant ibidem.*

50. Exemplificatio secundo in sententia lata  
super remedio l. 6. meminerint. C. vnde vi.  
quando agitur etiam ad privationem, quia  
tunc datur appellatio, ut retuli, & sequitur  
sum supra memb. 6. num. 14.

51. Exemplificatio tertio, quando petitur de-  
cerni bonorum possessionem contra tabulas  
causa cognita, quia tunc datur appellatio  
à sententia Bal. in l. vnicuique, col. penult. nām. 18.  
verū sed quid si petitur. C. si de mom. poss.  
quem ibidem refert & sequitur *Contar. l. ius.*  
*15. sub nu. 7. & quod si quis petat sibi de-*  
*cretum bonorum possessionem decretalem, &*  
*appareat contraditor, & iudex super ea*  
*pronuntiet, possit à pronuntiatione appel-*  
*lari, sicut Salys. in d. l. ratione, verū in fine,*  
*q. 7. sub num. 6. quem refert & sequitur ibi-*  
*dem Contar. in 2. opposit. sub num. 2. de 6.*  
*& quod sit bonorum possessione contra ta-*  
*bulas sit necessarius libellus, scribit Spec.*  
*tit. de libell. excep. §. nunc dicendum. v.*  
*verū §. 30. num. 1. in fine lib. 4. fol. 24.*

Ratio huius exemplificationis est, quia  
bonorum

bonorum possessio contra tabulas est possessio ordinaria, quæ confert ius in proprietate, & 10. possessione, Pett. de Bellap. in l. 1. num. 1. 6. verſ. habetis. C. qui admitt. in l. 1. 13. & ideo sententia hæc contra petentem hæc bonorum possessionem præiudicat ei in petitorio, vt dixi infra num. 54.

Hæcque bonorum possessio contra tabulas dicitur possessio ex testamento, vt dixi infra sub num. 53. non quia natus est testamento, imò contra testamentum, sed tamen dicitur ex testamento; quia non habet locum, nisi factò testamento, Gloſ. vlt. in l. 3. certum est. in verbo. non vigentur. C. vnde legit. & vnde cognati.

In quibus casibus detur hæc bonorum possessio contra tabulas, vide Gloſ. hic proxime supra citatam, quæ ponit tres casus.

52. Infero primo ex hac ratione, posse appellari etiam in bonorum possessione secundum tabulas, quia est possessio iuris & facti, Cyn. in l. 1. in 4. oppos. C. de bonor. possess. sect. ab. & Contar. in d. oppos. a. nu. 1. & 6. & dicta limit. 15. sub nu. 9. iunctis his, quæ scribit num. 1. & seqq. nam quod hæc possessio secundum tabulas sit etiam ipsa possessio ordinaria, quæ confert ius in proprietate & in possessione, scribit Pett. de Bellap. citatus sub no. precedenti verſ. ratio.

53. Infero secundo, posse appellari in ceteris possessionibus ordinariis, Contar. in l. vnica, limit. 15. num. 9. ibi, vltimo limita. lunctus num. precedentibus, C. si de mun. poss. & ratio est, quia tribuunt ius in proprietate & in possessione, vt retulit, & sequitur sum infra hoc eod. numero ad 1. 1. 1. 1. 1.

Hæc possessiones ordinariæ in vniuerso sūt secundum sunt ex testamento, altera secundum tabulas, & altera contra tabulas, & reliquæ quatuor sunt ab intestato, vnde libere vnde cognati vnde legitime vnde vi & vxor, Gl. vlt. in l. 3. certum est. in verbo. non vigentur. C. vnde legit. & vnde cogn. Pett. de Bellap. in l. 1. sub num. 16. C. qui admitt. fol. 13. & Contar. vbi supra; nam istæ etiam quatuor quæ sunt ab intestato, tribuunt ius in proprietate & in possessione, Pett. de Bellap. & Contar. supra proxime citati.

Et dicuntur possessiones iuriæ, quia in eis habetur respectus ad ipsam vniuersitatem, non autem ad ipsas res particulares; & quare bonorum possessor dicitur etiam si nihil sit corporale in bonis defuncti ad instar hæreditatis, quæ consistit in iuris intellectus, non

autem in corporibus hæreditariis, vnde petitio bonorum possessionis æquiparatur petitioni hæreditatis, vt hæc omnia scribit. Contrar. in l. vnica, limit. 15. num. 4. 5. & 6. C. si de mun. poss.

54. Ratio generalis, quare à sententia lata in his possessionibus ordinariis detur appellatio, est, quia si is, qui petit bonorum possessionem, sit repulsus per suam iudicis ad instantiam legitimam contradiCTORIALIS sententia præiudicat ei in petitorio, & in bonorum possessionis hæreditatis petitione, ad quam non admittitur propter denegatam bonorum possessionem, Salyc. in l. 9. post sententiam, num. 3. C. de senten. & interl. omn. iud.

Infero tertio ex eadem ratione posita supra sub num. 51. contrariam conclusionem in possessionibus extraordinariis, nempe in eis non dari appellationem, Contar. in l. vnica, limit. 15. num. 10. & seqq. C. si de momen. poss. & ratio est, quia istæ possessiones extraordinariæ non conferunt ius in possessione, & proprietate, Pett. de Bellap. in l. 1. sub num. 16. verſ. habetis. C. qui admitt. & Contar. d. limit. 15. sub num. 10.

Restringe declarando istam illationem, vt possessiones extraordinariæ secundum Pett. de Bellap. in l. 1. sub num. 16. C. qui admitt. sing. quatuor: prima est possessio caritativa; secunda est possessio, quæ datur venturæ nomine; tertia, quæ datur gratia agnoscendæ litis, Gl. vlt. in l. 3. certum. in verbo. non vigentur. C. vnde legit. & vnde cogn. & Pett. de Bellap. vbi supra, & quia istæ non tribuunt ius in proprietate, sed in possessione tantum, Gloſ. Pett. de Bellap. & Contar. supra citati, ideo in eis vera est illatio, quod non appellatur; & quod in carboniana non detur appellatio, idem contra Baldum inſiſtit Contar. d. limit. 15. num. 13. & seqq. quarta possessio extraordinaria dicitur ista, quæ datur quoties ex nouis legibus datur hæreditas ex testamento, vel ab intestato, ideoque dicitur extraordinaria, quia non habet certam sedem ex testamento, vel ab intestato, Gloſ. & Pett. de Bellap. supra citati & quia ista confert ius in proprietate, & possessione, vt scribit Pett. de Bellap. & est de menue Gloſsæ supra citata, ideo in ea datur appellatio, sicut in ceteris ordinariis, & ideo Gl. supra citata hæc speciem possessionis adijcit sex speciebus possessionis ordinariæ; quare in hac quarta possessione non est vera illatio.

Ratio quare in istis tribus speciebus possessionis extraordinariae non datur appellatio ea etiam reddi potest, quia suae possessiones facti, & non possessiones iuris, Contar. d. limit. 15. nu. 25. ver. adde quod, & in possessionibus facti non dari appellationem scribit etiam Cyn. in l. 1. sub nu. 1. in 4. oppos. C. de honor. poss. secundum tab. fol. 333.

- 55 Infero quarto, attenda hae ratione, quod si conductor alienauerit predium conductum, & locator agat ad possessionem, & non ad proprietatem, & seratur sine pro locatore agente, non poterit reus appellare, stante statuto, quod conductor, alienando, vel tradendo, non prius dominum possessione, quia licet videatur possessio iuris municipalis, tamen est possessio facti, Bal. conf. 330. Statuto cauetur. in prin. & sub num. 1. & num. 7. in fine, & au. 8. lib. 1. item referunt, & sequuntur Contar. in l. vnica, limit. 1. nu. 8. & in alio proposito limit. 2. §. 2. num. 2. C. si de mom. poss. dicens, quod Bal. in d. conf. multa subsecutè allegauit, & Ruginell. trac. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 682. ver. 17. & num. 683.

Quibus Bal. multum se funder in eo, quod statutorum suum loquebatur cum clausulis, (absque lite,) & (litam) quibus clausulis excludi appellationem scripsimus q. praeced. limit. 1. num. 34. 42. & 77.

- 56 Ratio huius illationis est, quia titulus locationis non probat dominium inter contrahentes, sed solum possessionem, & inrer alios neutrum probat, praeterea titulus locationis non ordinatur ad aliud, quam ad aliqualem possessionem, seu detentionem cum facultate percipiendi fructus quamdiu soluat pensio, Bal. d. conf. 339. sub nu. 2. & 3. & num. 7. in fine.

- 57 Exemplifica quarto generaliter in omnibus possessionibus iuris, quia in eis datur appellatio, Cyn. in l. 1. sub nu. 1. in 4. oppos. C. de honor. poss. secundum tab. & ex Bal. Salyc. & alij retrah. & sequutus sum infra nu. 85. & 113.

- 58 Nota obiter vnum singularissimum modum explicandi possessionem iuris, & possessionem facti, quod si possessorum iuris vocatur bonorum possessio, & possessorum facti possessio bonorum, ut scribit Azo in sum. C. in de bonor. poss. sec. num. 2. fol. 606. Cyn. in l. 5. certum. num. 4. C. vnde legit. fol. 356. & Contar. in l. vnica, limit. 1. nu. 1. in fine, & num. 2. C. si de mom. poss. quare bonorum

possessio significat merum ius hereditatis, & possessio bonorum significat merum factum possidendi, & tamen quilibet diceret, hanc inter se non differre, nisi in peruersione modi loquendi; quia dicere solemus, quod tantum distat iste locus ab illo, quantum ille ab isto.

- 59 Confirmatur hoc notabile ex eo, quia aliud est iusta agere, & aliud iuste agere, ut bene scribit Anst. in Erh. lib. 2. cap. 4. & ibi interpretes. & tamen quilibet diceret, quod sunt idem.

- 60 Exemplifica quinto in sententia lata super raducitate ex interdicto vnde vi, sed de hae exemplificatione pro & contra vide quae scripsi supra nemb. 6. num. 2. & 3.

- 61 Exemplifica sexto, quando iudex sententiat, aliquem esse restituendum ad possessionem ad effectum prosequendi societatem inira, quia dabitur appellatio propter mixturam: nam complicatur aliquid ultra possessionem: & ideo iudicium non remanet merum possessorium, sed efficitur mixtum, Contar. d. l. vnica, limit. 24. num. 12. in fine, & num. 13. & 15. & num. 17. vbi quod duae causae simul complicatae habentur pro vna, maxime quando respicitur vniuersum effectum, & num. 18. vbi quod quando vnum propter alterum utrobique tantum vnum.

- 62 Exemplifica septimo, quando quis est missus in possessionem bonorum defuncti, tanquam haeres ex testamento, & tertius possessor perijt, praedictam immissionem reuocari, & in hoc iudicio reuocatoria disputatur etiam de meritis testamenti, videlicet de eius nullitate, tam ex capite praeteritionis filij, quam ex eo, quod testator fuisset manifestus usurarius, & fertur sententia tam super reuocatione possessionis, quam super nullitate dicti testamenti, quia ab ista sententia datur appellatio secundum Bal. quem refert, & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 24. num. 1. & 2. C. si de mom. poss.

Ratio secundum eosdem est, quia licet & sententia respectu possessionis non daretur appellatio, tamen respectu nullitatis testamenti datur, & ideo dabitur & tota sententia, quia, ut scribit Contar. rad. limit. 24. num. 19. in fine, & 20. debet reputari tota causa appellabilis, quia sit fauorabilior est, & ideo in dubio appellationi deferendum.

Verum ista sexta, & septima exemplificationes continent potius mixturam primae, & secundae

& secundæ extensionis positum supra nu. 6. & 42.

- 63 Exemplifica ostendit, quando quis petit se mita in possessionem rei, alicui traditam, attente nullitate contractus, & contra tertios possidentes vigore sententiæ nullæ, seu contractus nulli, nam potest quis ita petere, & iudex ex officio tenetur, nullitate inspecta, reformare sententiam, & restituere possessionem etiam contra tertios extantes possesores occupantes prætextu sententiæ nullæ, ut scribit Franch. in cap. 63. dilecto. num. 35. & seqq. ver. Adde etiam de appell. & ubi iudex pronuntiaverit super nullitate contractus, seu sententiæ, & simul super articulo possessionis, condemnatus poterit appellare propter nullitatem motus, quæ habet materiam appellabilem, ut scribit Contar. in l. unica, limit. 24. num. 1. C. si de momen.

- 64 poss. t. unde si iudex pronuntiat super spolio & super nullitate laudi, potest condemnatus appellare, sicut si super spolio tantum. Put. Contar. & Marchel. quos allegant supra memb. 6. num. 60. & adde ampliatu, quæ scripsi supra nu. 20.

- 65 Declara ulterius hanc exemplificationem distinguendo duos casus principales. Primus casus est, quando quis in petitorio iudicio super negotio principali obtinet res sententiæ conformes favorabiles, vel vti tam, à qua non fuerit appellatum, si quæ habet rem iudicatam, cuius vigore fuit nullus in possessionem, & adversarius exclusus propter eam à facultate appellandi per eam, quæ dixi supra limit. 1. num. 1. & seqq. & num. 71, adit superiorem per viam nullitatis iuxta praxim, quam recensui ead. limit. 1. num. 46. & 55. eiusque medio tentata actionem spoliæ, & petit, se reintegrari ad possessionem per eam, quæ scripsi supra memb. 6. num. 65, ubi videas, & iudex, aditus super nullitate, sententiæ iudicem nulliter, & de facto procedendo, spoliasse, & ideo spoliatum esse reintegrandum ad possessionem: & isto casu concludo, quod adversarius potest tam devotivè, quam suspensivè appellare, & in his terminis, quando sententiæ, de cuius nullitate agitur, est lata super petitorio, procedit exemplificatio, quia, reiecta sententiæ lata super petitorio, vulneratur petitorium, à cuius vulneratione posse appellari omnino est, qui neget.

- 66 Confirmatur resolutio huius primi casus, quia possessio isto casu fuit tradita vti ap-

pellabili, ergo via appellabili debet adiri, quia nihil tam naturale est, quam dissolui eodè genere, quo colligatur, l. 36. nihil tam naturale. fide reg. int. & præsentim quando possessio est data vigore rei iudicate trium conformium, quo casu si iudex aditus super nullitate sententiæ possit, ipse appellacione, adimere possessionem, datam ex iudicio trium iudicum, sequentibus tria absurda: primū, quod unus testis præferretur tribus, cum sententiæ vnius prævaleret sententiæ trium, & consequenter illis iudicibus, & patri fieret iniuria, & ex iniuria turbatur quies, sine qua Resp. non bene valet: secundum, quod imbellis vinceret fortem, quia imbellis est unus contra tres i. tertium, quod illa praxis dicendi de nullitate post non iudicari, cui esset obviandum, quia, cum sit suspensa de calūnia, est mala praxis, ut scribit Doctores, quos citavi supra limit. 1. sub nu. 55. ver. hanc praxim, augetur ac facilius in dies sumeret vires.

- 67 Contra resolutionem huius primi casus oppono, quia attendi debet, quod principaliter agitur, & non quod fiat accessorie, seu consecutivè, & in consequentiam l. 4. si quis nec causam. & ibi exornat las. num. 3. & seqq. ff. si cer. pec. l. i. i. in sub. seu tract. inter alios dec. ver. sed hæc multis. & ver. sic & semper. & seqq. col. 1. & 4. fol. 104. & scripsi lib. preced. cap. 2. nu. 73. & sub nu. 296. ver. ratio. t. & solemus dicere, quod clau subre accessoria non mutant, non alterant, nec ampliant dispositionem principalem, Nat. conf. 372. io questione. num. 14. & t. 6. lib. 2. & latissime in conf. 582. verba innotaturæ. num. 1. & seqq. usque ad num. 9. lib. 3. Becc. conf. 24. cum magnificus. num. 21. & cons. 11. t. & si per lech. num. 25. & cons. 88. cum feudum. num. 50. ubi declarat, & Contar. in l. unica, limit. 25. t. num. 2. C. si de momen. poss. & adde, quæ scripsi lib. preced. cap. 2. num. 63. & quod in casu, quo nullitas continetur accessorie io sententiæ, videtur non possit appellare, quia tunc cessat ratio mixturæ, seu complicationis causarum, scribit Contar. in d. limit. 24. sub num. 38. & quod appellabilitas sententiæ pendet ab ea, quod principaliter agitur, & non ab eo, quod veniit incidenter, scribit Paul. de Casto conf. 39. quod à sententiæ. ver. ex quibus collitur. lib. 2. vide etiam supra memb. 4. num. 29. ver. intellige.

Sed principaliter agitur de possessione, Quæ 3 quia

quia nō agitur de possessione, vt cognoscatur, seu desinatur super nullitate, sed agitur de nullitate, vt cognoscatur super possessione.

Ergo à sententia, qua iudex pronuntiat, dicentem de nullitate esse reintegrandum, quia fuit spoliatus à iudice nulliter procedente, non potest appellari.

Hæc oppositio ieritoqueitur, tum quia ex nullitate seu non nullitate sententia pendet spoliū, & non è contra, & sic nullitas est principale; cum quia nullitas in casu, de quo agimus, debet probari plenè & euidenter, & sic eius cognitio præiudicat, & non potest reparari in alio iudicio; sequet effect quò sufficeret summariā, & semiplena probatio, vt dixi supra memb. 4. num. 119. & clarius infra num. 109. in fine, & num. 110. & seqq.

69 Reverti resolutione huius casus.

Amplia eam vt procedat etiam si iudex adiuv super nullitate, seu super spolio pronuntiaret solo super spolio, & reintegratio possessionis, quia adhuc diceretur pronuntiasse super nullitate, vt in simili scribit Bal. in l. 2. si cum patet. num. 3. vers. nota ergo. C. si aduersum. iud. dicens, quòd si ego in libello dixerim (ego de facto te emancipavi, dicos emancipationem nullam esse, quia tu dux fuisti incompetens, quare peto deslatare, te remansisse in mea potestate, & emancipationem nullam esse) satis erit, quòd iudex alterum pronuntiet, vel te in potestate esse, vel emancipationem nullam, quia virumque tu ludeat de necessitate, hancq. ampliationem diuersis motibus innotis Ros. quam citat Contrar in l. unica, limit. 24. sub num. 22. C. si di. mom. poss.

70 Confirmatur primo hæc ampliatio generalis ratione, quia quando vno expresse sequitur necessario tacitum, illud tacitum habetur pro expresse, quare licet sententia non sit lata super toto eo, quòd fuit peti- tum, sed solum super vna parte, & licet sententia debeat proferri expresse & de scriptis recitatione, & idem impossibile sit, quòd tacita valeat, tamen isto casu sententia est valida, quia si condemnauit reum in parte, in alijs dicitur tacite absoluisse, & quia hæc tacita absolutio sequitur necessario ex eo, quòd est expresse, habetur pro expresse, Bal. in l. 1. num. 3. vers. oppono dicitur hic. C. si aduer. rem. iud. & quòd idem declaratio expresse super contumacia non sit

necessaria, quia iudex, interponendo primò decretum, videtur tacite pronuntiare super contumacia, scribit Frac. Aiet. in l. 35. exius.

71 In fine, ff. de acqui. poss. l. huiusq. confirmationis veritas late falcit potest ex hic, quom scribunt Alex. in iobr. sub num. 2. versus finem, & num. 3. vers. ad idem. C. qui admitt. ad bon. poss. Fely. in cap. 6. inter dilectos, num. 1. de fid. insti. & Contrar. in l. unica, limit. 24. num. 28. & seqq. & q. 15. vers. & quòd si. C. si de mom. poss. dum scribunt, quòd si quis petat condemnari reum ad restitutionem alicuius rei, & ista condemnatio ad restituendum non possit fieri, nisi res scilicet prius contracto, censetur peti condè petita prius contractus restititio; & petens vti latus restitui sibi rem, quam vendidit, censetur prius petisse restitutionem in integrum ad restituendam venditionem; & agens rei vindicatione ad recuperandum, aliquid, censetur petere à iudice, vt eum declarari esse dominum, quia, petito consequenti, censetur peti tum antecedens, & ideo sustinetur libellus.

Confirmatur secundo, quia alias lex videtur magis imposita verbis, quam rebus.

72 Contrariam opinionem, i quòd enim non censetur pronuntiasse super nullitate, sed solum super spolio, & ideo non datur appellatio; tenui Ros. in alia decisione, quam claret, & sequitur idem Contrar. ead. limit. 24. num. 39. & multis contrarie decisionis citare pro ampliatione responder ead. limit. 24. num. 22. in fine, num. 23. & seqq. vsque ad nu. 38. inclusive.

73 Comprobatur hæc contraria opinio, quia quòd sententia sit appellabilis, vel non appellabilis pender ab expressis in sententia, & non ab ijs, quæ tacite colliguntur ex sententia per ea, quæ scripti supra num. 1. vbi videas.

Hanc opinionem, & decisionum contrarietatem nititur sob varijs distinctionibus reducere ad concordiam Contrar. ead. limit. 24. nu. 40. & seqq.

Verum ego, amissis hic illis distinctionibus, mortuis, & solutionibus adductis à Contrar. quia, si veritatem dicere debeo, plus implicent, quam explicent, vt tu, si videris, faveberis; non discedo ab ampliatione, & illis distinctionibus supra, & infra spoliis locis vsus sum, prout materia requirit.

74 Secundus casus est: quando quis agi in dicto possessionis, & sit ad ipsi emendat, seu re-



inenda, sine recuperanda, & obtineat sententia fauorabilem, & aduersarius appellat de uoluntate tantum, & in causa appellationis obtineat, declarat sententiam iudicis à quo nullam, & ipsum appellantiem uel spoliatum esse reintegrandum ad possessionem: & isto casu concludo contra exemplificationem, quod condemnatus non potest appellare, nisi de iudicio, prout potuit appellare aduersarius condemnatus in prima instantia, si uis dixi memb. præced. num. 21. tum quia si sententia super iuris nullitate pronuntiata, ueritas est solum super mera possessione, necesse est, ut etiam nullitas ipsius ad aliud se non extendat, & consequenter sententia lata super nullitate nihil habebit commune cum proprietate: tum quia, ut sententia equalitas, si non sit uel condemnatio in prima appellata suspensiuè, non debet licere condemnatio in secunda.

75 Amplia resolutionem huius casus, ut procedat etiam si nullitas sententie sit deducta, & inuenta prius ipsius, quia militanti eadem rationes.

76 Exemplifica non in petitione hereditatis, quia à sententia lata super ea datur appellatio, ex quo conuenit petitorium. Rip. in fin. nu. 10. & quor. bon. Maran. in suo spec. par. 4. dist. 7. sub num. 9. ibi, quod fecus. fol. 131. l. Cum super iudic. scilicet. cap. 38. nu. 190. fol. 205. & Conar. l. vnica, limit. 2. §. 1. num. 10. & §. 2. nu. 1. & seqq. C. si de mom. poss. & bene probauit ex his, quæ scripsi infra num. 114.

77 Exemplifica decimo in sententia, quæ reo negante se possidere, & inuito de iudicio, transfertur possessio in actorem, qui eum fecerat interrogari in iudicio, an possideret iuxta l. vir. ff. de rei vendic. quia ab ista sententia datur appellatio secundum Barbat. quem citat, sed non sequitur Conar. in l. vnica, q. 14. num. 3. C. si de mom. poss. & facit pro hac exemplificatione duo: primum, quia translatio possessionis in casu huius exemplificationis infert maius damnum, quam alia quam uis translatio possessionis, ut ostendit M. Ani. Cuius tract. de mentem. circa pos. nu. 224. 226. 335. & 336. secundo, quia hæc translatio possessionis fit in penam.

Contraria sententia est uera, quam late attinuit Conar. d. q. 14. nu. 4. & seqq. & ego iam absolui supra memb. 4. num. 132. & seqq. ubi uideat.

78 Exemplifica undecimo, quando agitur ad possessionem ex contractu patambulo, quia tunc potest appellari, ut subiit Bal. conf. 210. punctus infra scripti. in fine, num. 5. lib. 5. & in l. vnica, col. 2. num. 10. vers. & nota. ibi, & si quis promissit. C. si de mom. poss. dicens, quod si quis promissit mihi tradere nudam possessionem, & iudex sententiet, eam mihi tradi, potest condemnatus appellare, quia nullum superest ei petitorium contra pactum, idem inquit, est si possetorium in stipulatione deductum sit, & idem si quis petat se inuestiri de feudo, quia agit ex contractu, Nicell. l. 1. de concord. glos. concord. 6. fol. 6. moder. 6. sub num. 26. fol. 191. Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. prin. in verbo: de quodque appellatur limit. 1. nu. 316. fol. 596. O. l. h. decif. 35. mortuo in iustis. sub num. 12. ibi, appellari item potest. Marches. l. 2. de comm. par. 2. in comm. appell. cap. 2. num. 49. fol. 39. Gasp. Cabal. ad const. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, nulli nota. & limit. 7. fol. 371. Conar. in l. vnica, limit. 1. num. 76. vers. aliud exemplum. & latè limit. 14. num. 1. & seqq. C. si de mom. poss. & Rot. d. l. uerf. decif. 356. domini erant uarij. num. 8. par. 1. de condemnato ad libere dimittendum possessionem, quod possit appellare etiam ex eo, quod conuenit mixturam, uide supra num. 21.

79 Restringe primo hanc exemplificationem in eo, quod dixi, dari appellationem à sententia, qua pronuntiatur, aliquem debere inuestiri de feudo, ut non sit uera, quando hæc sententia inuestitura fecit ad fauor filij, qui peteret inuestituram per uile interdictum quorum bonorum, Bal. ubi supra, quem refert, & sequetur Conar. in l. vnica, limit. 14. num. 2. vers. ultimo infra 1. notans num. 4. in fine ex ista restrictione, locum uim consistere in modo practicandi.

80 Restringe secundo, ut non procedat, quando creditor instituit in possessionem rei, quam debitor constituit se possidere nomine creditoris, quia tunc debitor non potest appellare, Paul. de Casti. in conf. 43. uidetur. lib. 2. ubi prius adducit obstatum, & postea num. 4. vers. breuiter. firmat eandem restrictionem.

Ab hac restrictione uidetur discrepare Bal. in conf. 210. punctus. in fine, num. 5. lib. 5. dicens, quod si emptor fucit milis in possessionem rei empti vigore contrarius, in quo ueniunt decti licentiam emptori.

proxi, vt posset propria auctoritate capere possessionem, venditor potest appellare, & huic Baldi opinioni videtur adhaerere Contrax. in l. vnica, limi. 1. 4. num. 7. ibi, sed an deneganda sit, & num. 8. ibi, quae sane opinio, C. si de mom. poss.

In hac discrepantia ego distinguere, aut creditori agis vigore constituti ex remedia legis sui. C. de acqui. poss. & dico, quod debitor non potest appellare per ea, quae scripsi supra memb. 6. num. 48. iuncto num. 42. & seqq. & ita pincedit restrictio, & consilium Pauli de Castro: nam debitor, volens recedere possessionem, videretur spoliare, & eisdem per ea, quae scripsi d. memb. 6. nu. 37. 38. & 49. aut creditor non agit de spolio, seu alio interdicto possessionis, sed agit actione hypothecaria: & tunc datur appellatio per ea, quae scripsi infra nu. 86. 87. & 91. & idem, si ageret ex contractu, & in vim contractus, & ita procedit consilium Baldi; & haec distinctio consumatur ex seq. restrictione.

81. Restringe verio, & generaliter cum declaratione, vt exemplificatio procedat, & sit vera duobus casibus.

Primo, quando agitur immediate ex ipso contractu, non intendendo aliquid remedium possessionum ordinari, C. de iur. d. limi. 1. 4. sub num. 2. ibi, primum & num. 6. quia tunc possessionum substantia ut ex contractu, & sic est inspicendus modus agendi, Contrax. sub d. num. 6. ibi, limitatio autem, & licet in eo agatur etiam de possessione, tamen, quia principales agitur ex contractu, dicitur possessionum saltem mixtum cum proprietate, à quo mixto possessioni dari appellacionem se ipsi, & declarauit supra iunctio huius membri num. 1. & seqq.

82. Secundo, quando de validitate, & inualiditate contractus plenè cognoscitur, & sic dicitur negotium principale, quia tunc eius, si non sit immediate actum ex ipso contractu, sed sit actum immediate ex interdicto possessionis, tamen dabitur appellatio, quia est possessionum mixtum.

83. Secus si agatur immediate aliquo interdicto possessionis, quia tunc licet accessorie, seu in consequentiam deducatur contractus, tamen non datur appellatio, Contrax. d. limi. 1. 4. cum 3. sicut dicimus in simili de possessionis adipiscendo, seu alio simili, in quo accessorie ad possessionem deducatur titulus, seu proprietate, quia tunc nihilominus remanet mixtum possessionum, vt restitui, &

secutus sum lib. preced. cap. 7. num. 111. verif. de clara, & verif. exemplifica. & ideo in eo non datur appellatio, Contrax. in d. l. vnica, limi. 2. §. 1. num. 8. 9. & sub num. 17. verif. tamen, & num. 18. C. si de mom. poss. dummodo tamen de ipso contractu non sumatur inter partes maior cognitio ea, quae requiritur ad consequendam possessionem: alias enim, si de eo plenè discerneretur, efficeretur possessionum mixtum, à quo daretur appellatio, vt dixi hic supra.

84. Exemplificatio duodecimo, quando causa possessionis habet et complicatam causam falsitatis, quia tunc appellatio admittitur, & suspendi non solum sententiam iam super falsitate, sed impedit, ne interim peti possit bonorum possessio secundum tabulas l. 1. & ibi Bal. & Salyc. C. de bon. poss. secundum tab. vbi scriptus hares in testamento petiit, se mitti in possessionem bonorum secundum tabulas, & proximior se opposuit, accusando testamentum de falso, &, lata sententia contra heredem, quod testamentum erat falsum, hares scriptus appellauit, & proximior voluit possessionem bonorum ab intestato, quae ei denegatur propter appellacionem ne interceptam in causa falsi, Bal. in l. 9. post sententiam, col. 2. num. 6. verif. opponitur quia, C. de sent. & inter loc. omnia iudicia Nicell. trac. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. sub num. 26. modet. 3. fol. 191. & Ros. diuers. decif. 323. domini dixerunt. nu. 1. par. 1. dicens, quod in causa spolijs admittitur appellatio, si habet complicatam causam falsitatis instrumenti, constitutus regulam, quod vbiunque sunt duae causae complicatae, quarum altera admittit appellacionem, & altera non admittit, tunc semper admittitur in vtraque, & quod in causis complicatis appellatio admittitur à ioc. de sententia scribam Rugioli. trac. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 204. & Contrax. quem citauit supra num. 37.

85. Ratio huius exemplificationis est, quia in possessionis iuris, cum includat causam proprietatis, admittitur appellatio, & suspenditur executio, Cyn. in d. l. 1. sub num. 1. in 4. oppos. Bal. col. 2. num. 4. verif. opponitur. Salyc. nu. 3. ibi, oppono ab extra & last. not. 3. num. 4. C. de bon. poss. secundum tab. idem. Bal. in l. vnica, col. penult. nu. 17. verif. quare an à sententia & num. 18. in fine, C. si de mom. poss. Nicell. trac. de concord. gloss. concord. 6. fall. 6. sub num. 34. verif. vigesimo, fol.

fol. 92. Contar. in l. vnica, limit. 15. no. 1. & laus in oppos. s. num. 2. & 3. C. si de mom. poss. & Vestr. in pac. lib. 7. cap. 3. sub nom. 4. in fine, ibidem de iur. & num. 7. exemplificans possessionem iuris in possessione decimandi, collectandi, & si quæ similia sunt, in quibus non satis est probare actus possessionis, sed amplius desideratur iuris adminiculum, vt, loquenda de possessione inuidiamus, verum etiam infra num. 109. exempl. 14. & vide quæ si ipsi supra num. 58. & seqq.

Sed possessionem in casu huius exemplificationis est possessionem iuris, Cyn. Bal. & Salyc. supra citati serg.

86 Exemplificatio decimotertio in sententia lata ad satisfactionem creditoris, agentis actione hypothecaria ad auocandum pignus, quia potest aduersarius appellare, Bar. in l. r. in fine principi, num. 4. ff. de solu. interd. Bal. in l. vnica, col. penult. num. 5. vers. quæro quid si agatur hypothecaria, & Salyc. q. & num. 6. vers. quærit an à sententia. C. si de mom. poss. clarè Cor. conf. 199. ad eundem, col. 1. num. 1. in fine, ibi, his præsuppositis lib. r. Aret. in 5. item seruiana. col. 6. inb num. 18. & las. col. 16. num. 94. & 95. vers. & ex ista differentia. Infit. de action. fol. mih. 40. Nicela. tract. d. concord. gloss. concord. 6. fall. 6. num. 27. moder. 13. fol. 192. Negul. tract. de pign. par. 8. an. m. 1. num. 1. & 2. tom. 6. par. 1. fol. 52. Rol. à Vall. conf. 14. quoniam. nu. 5. lib. 1. Olafch. decif. 35. m. 1. 150. interdictio. num. 12. Contar. in l. vnica, limit. 14. num. 3. C. si de mom. poss. & Rot. diuers. decif. 33. in causa romana fructuum 50000. inter. lib. num. 3. par. 2.

87 Ratio huius exemplificationis est, quia iudicium hypothecariz, seu seruianæ est peritiorum, Bar. in l. 1. sub nu. 1. vers. quæro quid differ. C. de pign. & solu. interd. las. & Negul. vbi supra, & Rot. diuers. decif. 43. num. 3. par. 1. & iuniorer omnes, & dicitur peritiorum, quia in hypothecaria auocari possit ista ratione iuris hypothecæ, Bar. las. & Negul. in locis supra proxime citatis, sicq. possit in damno loci pignoris, vt si pignus remanens penes creditorem, domi sibi satisfactum fuerit de credito, Rota diuers. decif. 356. domini erant vari. num. 2. & seqq. par. 1. vnde, cū in actione hypothecariz bona dentur loco pignoris, ideoque creditor possit abstinere, vt pignus distrahatur, in necessarium antecedens discutendū

prins est de crediti validitate, in qua dissolutione debitor audietur, opponenda, quod non constat de credito, & sic de necessitate deuenitur ad peritiorum, Rot. d. decif. 43. nu. 4. vers. neque nobis. ibi, quia in actione. par. 1. & quod in actione hypothecaria principali iudicatur dominum, scribit Soci. conf. 12. vlt. processu. nu. 2. lib. 4. & adde quæ expli. aut infra num. 91.

88 Sciens est in saluiano interdicto, quia, cū in eo agatur de mero possessione, ideo condemnatus non potest appellare, Bau. Corn. Aret. las. & Negul. in locis supra proxime citatis, Rol. à Vall. d. conf. 14. num. 4. lib. 1. & conf. 77. vlt. & bene dictum. 11. lib. 2. Menoch. tract. de adpisc. poss. rem. 3. q. 33. nu. 286. Io. Bapt. Pont. tract. de spol. lib. 4. cap. 3. num. 40. vers. eademq. iustine. fol. 305. Contar. d. limit. 14. num. 10. & 17. Lancell. tract. de attent. par. 2. rap. 15. de attent. & inuou. appell. pend. limit. 25. prime. num. 11. fol. 372. Marches. tract. de comis. par. 2. in comis. appell. cap. 5. ad finem fol. 44. Rot. diuers. d. decif. 43. in causa romana fructuum 50000. inter. sub nu. 3. par. 2. & decif. 34. conclusum. sub num. 2. & nu. 3. par. 5. & Caputq. decif. 141. seu 28. sententia lata. num. 1. par. 3. & de commun. \* testatur Gomel. quem refert, & sequitur Menoch. vbi supra, & ex Menoch. refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. 2. cap. 3. inb num. 671. in 10. casu.

89 Ratio huius differentie est, quia siue interdicto agat directio interdicto saluiano, quod datur locatari contra conductorem, prædij rusticij pro adpiscenda possessione, terminum mobilium tacite obligatarum pro pensionem, seu assiduum, & inductarum in prædium de scientia domini eorum iuxta textum in l. 1. ff. de solu. interd. & C. de præcar. & solu. interd. & prout declarari las. infra proxime citatus, & clarius Negul. tract. de pign. par. 8. mem. 1. r. num. 4. tom. 6. par. 1. fol. 252. siue agat interdicto vtili, quod scilicet non ex verbis legis, sed ex mente legis datur locatorem prædij vrbani contra inquilinum, & etiam enlibet creditori contra debitorem pro adpiscenda possessione bonorum debitoris, creditori obligatorum, ite sine dicta bona obligata existat apud ipsum debitorem, eaquæ vellet extrahere, sine existant apud tertium, vt scribit idem Negul. d. mem. 1. num. 5. vers. & quando. & membro 3. nu. 19. in 7. conclus. fol. 257. & Ruginel. tract. de appell.

appell. 5. cap. 3. num. 671. in 101. casu foli  
 121. semper satis est creditori docere de  
 possessione debitoris, ut scribit Bar. in l. 1.  
 num. 3. ff. de solu. in ord. & in l. 2. vel non si-  
 ne, C. de prac. & solu. interd. Paul. de Caltr.  
 in l. 41. rem alienam, sub num. 10. ff. de  
 pign. act. Socc. conf. 112. v. in processu. nu. 6.  
 lib. 4. Rol. à Vall. conf. 14. quoniam, sub nu.  
 6. ibi, secundo quia. lib. 1. & est omnium  
 eod. opinio, quare aut agit contra ipsi debi-  
 torem, & sufficit probare, quod ipse possi-  
 det: aut agit contra tertium possessorem, &  
 sufficit probare, quod debitor possidebat tē-  
 pore obligationis, vel postea per ea, quæ  
 scribit Negus. d. par. 8. memb. 3. num. 19. &  
 quod Doctores omnes irasci in hoc, quod  
 sufficit probari possessionē, testatur, & lo-  
 quendo de saluano interdictione ducto, quod  
 datur contra conductorem, & eius heredem,  
 quia sufficit probari possessionem conducto-  
 ris, cum ipse conventus non possit referre  
 questionem dominij sequitur Ias. in §. item  
 seruiana. num. 91. ver. in secundo. fol. 39.  
 & licet, loquendo de villa saluano interdico-  
 to, quod datur contra tertium extraneum  
 possessionem aliter semiat idem Ias. d. num.  
 91. in fine, & num. 92. dicens, quod ipse  
 credit, non sufficere, quod creditor probet de  
 possessione principalis conductoris, quando  
 tertius possessor non habet causam à prin-  
 cipali conductore, vel habet causam one-  
 rosam, tamen testatur, quod omnes Doctores  
 sequantur contrariam opinionem, quod  
 sufficit probare solam possessionem.

90 Ratio rationis, quare sufficit probare  
 possessionem coloni, seu inquilini, vel debi-  
 toris, est, quia in saluano interdictione agitur  
 solum de quasi pignore, vel quasi hypothe-  
 ca in sola possessione debitoris pignoratit, &  
 nō de pignore, vel hypotheca sup ipsa re, quæ  
 hoc saluanium interdictionem non fundatur  
 in proprietate, vel dominio rei, sed fundatur  
 ut dixi, in possessione pignoratit, ut decla-  
 rant Com. conf. 196. ad euidensiam paulo  
 post principium, lib. 1. Negus. d. membr.  
 1. num. 6. in tertia differuntia, & Con-  
 tar. d. limit. 14. num. 24. & quod in sal-  
 uano interdictione bona non deniur reu-  
 hendenda loco pignoris, & ideo non pos-  
 sit ostius in possessionem bonorum deuenire  
 ad rem iudicationem, quia in eo non  
 discutitur de validitate crediti, scribit Ro-  
 d. in §. de off. 43. in causa romana fructuum  
 §. de off. interdicti. 43. in causa romana fructuum

91 At in actione hypothecaria non soluma  
 est probanda possessio, sed in ea venit etiam  
 agendi de dominio rerum obligatarum; nam  
 vel agitur contra ipsum debitorem, & tunc  
 in primis est probandum, quod ipse posside-  
 bar illam rem specialiter obligatam tempo-  
 re obligationis, sed si sit obligatio genera-  
 lis sufficit probare, quod ea rem possederit  
 post contractam obligationem, ut declarat  
 Negus. trac. de pignor. par. 8. memb. 3. sub  
 num. 6. fol. 256. & vitra possessionem debet  
 etiam actor allegare in libello, & positi-  
 onibus dominium debitoris, quæ allegatio  
 sufficit, quia ex possessione resultat præ-  
 sumptiua probatio dominij adeo, quod non  
 tenetur actor aliter probare de dominio, sed  
 si actor non allegaret dominium, succumberet,  
 ut bene declarat Negus. d. num. 6. & hæc  
 quando agitur contra ipsum debitorem: vel  
 agitur contra tertium, & tunc similiter debet  
 probari possessio, ut est dictum supra, &  
 debet etiam probari dominij, seu quasi do-  
 minium ipsius debitoris, ut scribit Arct.  
 in §. item seruiana. sub num. 18. Instit. de  
 action. Alex. conf. 98. viso & considerato.  
 num. 6. ibi, præterea. lib. 1. & de opinione

\* comuni testatur Socc. d. conf. 112. sub nu.  
 7. ibi, nam inter alia. lib. 4. & quod sit  
 magis vera opinio testatur Negus. d.  
 par. 8. membr. 3. num. 8. & 9. fol. 256.  
 quem refert, & sequitur Contar. in l. vnica,  
 limit. 14. num. 12. C. si de mon. poss. & cum  
 hac distinctione intelligas Rol. à Vall. d. cōf.  
 24. quoniam. num. 6. lib. 1. & Caputaq. de  
 c. 441. seu 28. sententia l. 1. nu. 3. & 4. par.  
 8. dū paucis verbis assignans differentiam.

92 Secus etiam est, quando inueatur reme-  
 dium l. 60. C. de acquir. poss. contra ter-  
 tium possessorem in ea, quæ scripsi supra  
 memb. 6. num. 48. quia est remedium pos-  
 sessionum, in quo non agitur de dominio,  
 sed solum de possessione tantum aucta.

93 Contra hanc decisionem tertiā exemplifi-  
 cationem in eo, quod dixi, non dari appella-  
 tionem in saluano interdictione, tenet Sar-  
 mien. trac. de reddit. eccles. par. 3. cap. 2.  
 num. 23. verū tamen vi ego existimo, dum  
 fitmas, nō posse agi saluano, nisi prius ci-  
 us debiti principalis non summarie, sed ple-  
 nissime, non vnica, sed tribus sententijs ier-  
 minata fuerit, quod repetit num. 25. verū  
 nunc autem, concludens non posse deni-  
 uri ad executionem in saluano, nisi prius de  
 debito sufficienter constet, & non dici  
 suffi-

sufficienter constare, nisi per rem indicatam & vnde num. 26. prope hunc, verbi, negari tam non potest. & num. 27. tenet in saluano interdito non posse appellari, non ratione saluani quod est positum, sed ratione questionis incidentis de debito, cui sit praesudicium in proprietate.

¶ Confirmatur hac opinio, quia in actione hypothecaria datur appellatio ea eo quod non agitur de possessione momentanea, sed de possessione perpetua duratura, donec ipsi creditor sit satisfactus de eius credito, vt. rebus. & sequutus sum supra num. 87. iuncto num. 26.

94. Sed in vlti interdito saluano creditor petit se misse in possessionem perpetuo duraturam donec sit satisfactus de credito, vt patet ex libelli seu monitionis formula, quam iuxta Curie stylium reuli supra memb. 4. sub num. 3. verbi, hucus, & tunc etiam sic iudex mittit in possessionem, vt passim videbis in senecteps apud nosarios Curie, & de hac sententiae formula loquitur hoc. diuersi. decisi. 43. in causa romana, sub num. 3. verbi, nec regit, & verbi, neque obstat, par. 1. & decisi. 34. conclusum furti. num. 2. in fine, & num. 11. verbi, finem, verbi, quia omnia. par. 2. Ergo appellatio concedenda etiam in saluano, cum in eo non agatur de possessione momentanea, sed de possessione duratura donec &c.

Nec obstant differentiae, quas Doctores committere assignant inter actionem hypothecariam, & saluani interdictionem.

Quia eas, reprobat Iasi. in 5. itepr. seruati. num. 96. iussit de actione.

Non discipulo ad exemplificationem, quod à sententia, lata super saluano interdictione, non debeat appellatio, & mouet eum quia Sarmientus fundamētis respondet hoc. diuersi. decisi. 34. sub num. 5. verbi, etiam non obstat, & num. 5. & seq. par. 2. & confirmatorius iudicium eodem hoc. diuersi. decisi. 43. sub num. 3. verbi, nec regit, & verbi, neque obstat, par. 1. & extante differentia inter actionem hypothecariam, & saluani interdictionem, quia ex his, quae reuolui supra num. 87. & seq. cum quia (quicquid possit dici disparando) hac opinio est communis, & de eam passim, sublara omni disparatione, seruatur iudice Roma. Curie.

¶ Nec dicas, quod, ostentat hac opinione, de praxi, vt. creditor, agendo saluano interdictione, consequatur creditum suum, sicut si

ageret actione hypothecaria, de debito deberet appellari in hypothecaria, & non in saluano, adeo hypothecaria reddatur inutilis, & vana, tunc magis, quod in hypothecaria debet probari dominium, & in saluano non sufficit probare possessionem.

¶ Quia, respōdo, dari casum, in quo creditor non coarctetur saluani interdictionem, sed coarctetur actioni hypothecariae, & sic non reddatur vana, & casus est iste, quando debitor, hypothecauit rem, quae erat in suis bonis, sed eam non possidebat, & sic obligauit eos proprietatis, & non eos possessionis, quo casu creditor non potest agere saluano interdictione, quia saluani non datur nisi pro possessione obligata, Paul. deus Castr. in l. 41. rem alienam. num. 9. verbi, finem, ibi, & si datur satiat est, & de pignori act. & latus Neg. tract. de pign. par. 8. memb. 3. sub num. 19. verbi, & si quis pign. com. 63. par. 1. folia 37. vbi explicat.

Vltimus in actione hypothecaria potest deueniri ad venditionem pignoris, & sic in saluano interdictione, in de supra sub num. 87.

95. Amplius primo nunc tandem creditorem terram exemplificationem, & sic in tertio possessor potest appellare à sententia lata ad suam ad actionem hypothecariam per ea, quae dixi supra, & quod possit appellare actione sententia lata ad suam actionem possessoris, quia militat eadem ratio petitoris, & domini, in istis magis in appellacione actionis per eamque scripti supra memb. 4. num. 38. restr. 3. ex qua appellatio actionis habet locum, & solum de iudicio, ad quem effectum conceditur appellatio ista in causa momentanea possessionis, vt. rebus. & sequutus sum supra memb. 7. num. 16.

96. Amplius secundo, vt procedat etiam quando creditur agere hypothecaria contra principalem debitorem ad adquirendam possessionem pignoris, quia debitor eo quod dominus potest appellare, & ratio est, quia hypothecaria est iudicium posturum, & in ea non agitur de possessione momentanea, sed de possessione duratura donec ei sit satisfactum de credito, vnde supra num. 87. & retinet hanc naturam, quamuis agatur contra principalem debitorem, vt motat contra. in l. unica, limit. 4. num. 9. verbi, possit tamen. Cui de dom. poss. licet ipse relinquitur ratio rationibus, sub eod. num. 19. ibi, non est tamē, iudicium actionis sequenti ad op-

ti opinioni contraria.

Contrariam opinionem, quod enim debitori principali denegetur appellatio, quod convenitur ad creditore ad restituendum pignus, & ipse debitor contradicit, eo quia intendit statim soluere debitorum, & tamen iudex pronuntiat, pignus esse restituendum, quia debitor tunc non poterit appellare, & ratio est, quia, soluendo, potest statim possessionem recuperare, Archid. in cap. ei qui. §. de possessione. 2. q. 6. Abb. 10. cap. 1. §. cum ad sedem. col. penult. sub num. 30. de testit. spoliatus, quod si iudex precipiat debitori, ut restituat pignus creditori agenti per hypothecarium, & debitor appellet, non auditur eius appellatio, quia agit de modico praeiudicio, & de possessione momentanea, quia creditor, soluto sibi credito, statim debet relaxare debitori pignus, Maran. in suo spec. par. 6. acta. principali, in verbo. & quandoque appellatur, hu. 318. vers. decimo octavo. fol. 506. Olisch. decif. 25. mortuo interlaro. sub num. 7. & num. 11. & Contar. d. limie. 14. num. 18. vers. limita quod. & sub d. num. 19. ibi non est tamen. Ne tu labores in ioveniendo citatam Archidiaconi auctoritatem, vide etiam in cap. ult. sub num. 16. vers. in gl. r. 2. q. 6. quem Archid. male refert Contar. in d. l. v. nra, in rationibus decidendi in 1. ratione num. 34. vers. idem iuris. & Contar. male refert & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 655. vers. qui contar. fol. 159.

97 Non recedo ab ampliatione, quia illa solutio debiti, facienda a debitore, importat proprietatem, & etiam tertius possessor possidet, ostendendo solutionem, retinere pignus.

98 Restringe primo nunc discretiorem illam, in qua supra nu. 88. & seq. dixi a sententia lata in solutio interdictione non dari appellacionem, ut hoc procedat, quando de solutione, vel aliter de credito liquide, & clare constat per instrumentum, vel alia notoria via ita, ut, nisi reus doceat de solutione, nulla remaneat dubitatio super credito, Menoch. tract. de adipiscen. possess. rem. 3. q. 10. 33. num. 188. in fine. & num. 189. & 190.

99 Secus est, cum is, qui experitur solutio interdictione, non habet apparentem probacionem, sed ei opus est solemniter probare suam intentionem, quia isto casu dabitur appellatio, & in his terminis potest procedere.

apulo Sarmienti contra exemplificationem posita supra num. 93. prout explicat Menoch. d. quest. 33. sub num. 190. & 191.

100 Confirmatur hec restrictio, quia licet in remedio legis fin. C. de edic. do. ad toll. non detur appellatio, quando producit testamentum non cancellatum, & non abolum, & is, qui agit, est in eo descriptus haeres, tamen secus est, cum venit disputandum de viribus testamenti, ut scripti supra memb. 4. num. 35. & similiter licet in remedio legis fin. C. de acquir. poss. non detur appellatio per ea, quae scripti supra nu. 92. tamen dabitur, si sit disputandum de validitate contractus, & constituti, quia tunc possessorium efficitur mixtum, Coniar. in l. unica, in ampliat. num. 95. vers. ultimo intellige. C. si de momen. poss. & Ruginel. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 669. vers. ab hoc remedio.

101 Restringe secundo, ut non procedat, quando iudex pronuntiat in fauorem creditoris tanquam ius pretendens etiam super petitorio, puta, quod reus condemnatur ad restitutionem possessionis retinendae in causam pignoris, & hypothecae, donec, & quousque fuerit creditori integre solutum, quia tunc licet fuerit intentatum solutio interdictionum, tamen reus potest appellare, Corn. conf. 190. ad euidenciam. nu. 2. lib. 1. & Contar. in l. unica, limie. 14. num. 17. vers. intellige modo. C. si de imm. poss. & ratio est evidens, quia haec sententia habet formam sententiae, quae fertur super actione hypothecaria, ut aduertit Contar. ubi supra, & patet ex his, quae scripti supra num. 87. & a sententia super hypothecaria potest appellari scripti supra num. 86.

102 Restringe tertio, ut non procedat, quando is, qui re hypothecauit, erat verus dominus & possessor illius rei, quia isto casu agitur solutio interdictionis habet retinere possessionem in causam pignoris, & hypothecae donec sibi satisfactum fuerit de credito, & consequenter licet sententia feratur super possessione adipiscendae, tamen censetur lata tanquam res fuerit hypothecata a vero domino, & possessore, & sic sententia generat condemnationem praedictam non solum in possessorio, sed etiam in petitorio, in quo etiam verba sententiae verificantur, & licet praedictum non sit practicum, sed qualequale, tamen causae appellabilitatem etiam de iure ciuili, Corn. conf. 190. ad euidenciam.

dentiam. sub num. 1. ibi, non enim est dubium. lib. 1. c. 1. Contr. in l. unica, limit. 14. sub num. 17. ibi, intellige item. C. si de momen. posseli. & Rugin. tract. de appell. 52. cap. 3. sub num. 671. versic. & quando.

103 Declara hanc restrictionem, ut procedat, quando agens saluano interdico dixit in libello, quod illa res erat in bonis debitoris, & possidebatur per eum tanquam sua; quia isto casu actor diceretur intentasse actionem hypothecariam, & interdictum saluano, ut explicant Paul. de Castr. in l. 41. rem alienam. versus finem, sub num. 10. ff. de pign. act. & Neguf. tract. de pignori. par. 8. memb. 3. sub num. 26. vers. aduertere. tom. 6.

104 par. 1. fol. 158. † Ex consequenter licet isto casu iudex proferat simpliciter sententiam super possessione retinenda, donec creditor fuerit integre solutum creditum, & non dicat, possessionem esse retinendam in causa pignoris, & hypothecæ, tamen diceretur lata super actione hypothecaria, quia sententia generalis recipit interpretationem à libello, & profectus, ut dixi supra memb. 6. num. 60. & hoc eod. memb. lib. num. 8. vers. secundus. & ita procedat, quod scribunt Doctores citati in restrictione.

105 Secus est, quando agens dixerit in libello, quod res possidebatur tempore obligationis, & non dixerit, quod erat in bonis, quia isto casu diceretur intentasse solum saluano, ut expli. cont. Paul. de Castr. & Neguf. supra proxime citati, & consequenter isto casu à sententia lata super possessione retinenda, donec creditori fuerit solutum creditum, non posset appellari, quia, sumpta interpretatione à libello, diceretur lata super interdico saluano, in quo non dari appellationem scripsi supra num. 88.

106 Infero obiter ex prima parte huius declarationis, quod actor hypothecarius, & saluano interdico possunt in eod. libello simul cumulari, quia petitorium potest intentari simul cum posteriorio adipiscendo, Paul. de Castr. in d. l. 41. rem alienam. versus finem, sub num. 10. ff. de pign. act. & Neguf. d. par. 8. memb. 3. sub num. 26. & scripti supra q. 1. sub num. 30. vers. nec obstat. & procedit libellus, quia non sunt remedia contraria; quare licet actor, qui cumulat utrumque, non probet, rem fuisse in bonis, & sic non probet in hypothecaria, si tamen probet, ipsum possedisse tempore obligatio-

nis, obtinebit in saluano interdico, Paul. de Castr. & Neguf. supra proxime citati, & Rot. diuers. decisi. 34. conclusum fuit. num. 8. vers. & in terminis. par. 1.

107 Substringe eandem tertiam restrictionem sic declaratam, ut non procedat in casu, quo actor, qui simul intentasset hypothecariam, & saluano interdico, suspenderetur lata in solo saluano, & sic, esset inappellabilis, Rot. diuers. d. decisi. 34. sub num. 3. & 4. & ratio est, quia isto casu, stante suspensione petitorij, non potest sumi interpretatio à libello.

Hæcque suspensio petitorij potest fieri, etiam stante commissione, ut procedatur simul super petitorio, & possessione, Rot. d. decisi. 34. num. 7. vers. imo prædicta.

Ex praxis suspendendi petitorium, ut aliquando vidi in facto, est, ut principalis compareat citra dec. vel procurator, & dicat: *Ego declaro, quod intendo in hac iudicio agere solo iudicio possessionis, & si quidem eo factum fuerit, quod concernat petitorium, declaro, id solum factum fuisse ad effectum conducenti, & colorandi ipsum iudicium possessionis; quare petitorium ex nunc suspendo, & pro præsensu habui, & habeo, & per quemcumque actum faciendum in hac causa non intendo ab hac suspensione recedere, nisi de hoc fecero expressam mentionem, & ita expressè protestor.*

108 Exemplifica decimoquarto in sententia lata super possessione, cui repugnat tus commune, nisi ostendatur aliquis titulus, puta si agatur de possessione iurisdictionis, quia tunc dicitur habere mixta proprietatem, & ideo datur appellatio, Olsich. decisi. 15. mortuus intestato. num. 10. in fine, Gasp. Caballad contin. march. lib. 6. cap. 2. in verbo, cum illa limit. 2. aut. 2. fol. 370. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. num. 44. limit. 2. fol. 38. & quod in possessione iurisdictionis desideretur totus administratio, & ideo sit mixtum possessionis, scribit Bab. in l. unica, num. 7. versus finem, col. 2. C. si de momen. poss. & per ista exemplificationem faciunt, quæ scripti lib. præced. cap. 7. num. 131. vers. restringe quarto. ubi dixi non dari mandatum de retinenda possessione in incorporalibus, nisi ostendatur titulus, & satis probatur ex his, quæ scripti supra num.

Rer 85. vers.

83. Verſe, confirmatur.

- 109 Contrariam opinionem, quod appellari non poſſit; tenens Rota vt per Achil. de Graſſi. deciſ. 20. alias 246. appellatiō in poſſeſſorio; de appell. fol. 112. dicens, non appellatur dummodo titulus allegetur ſolum pro colore &c. & Contrat. in l. vnica, limi. 2; §. 8. num. 21. in fine, verſ. quibus, & nu. 22, 27, 28. & 29. C. ſi de mom. poſſ.

- 110 Confirmatur primo hæc contraria opinio; quia licet dominium incidenter, & limitatè deductur reſpectu poſſeſſionis, tamē adhuc etiā locus agidianæ, vt ſuſſe iſolatum in Rota ſcribit Put. deciſ. 293. in cauſa placemini, in fine nu. 6. lib. 2. & quod ostendens titulum ad conſequendam poſſeſſionē principaliter petitarū, non dicatur agere poſſeſſoriam mixtā, ſed poſſeſſionē ſimplici, & merito, ideoque in eo nō detur appellatio; late deducit Contrat. d. limi. 2. §. 1. num. 2. & ſeqq. & num. 32. ostendens, quod poſſeſſorium cauſe beneficiæ, & matrimonialis, quauis contineat cauſam proprietatis, tamen non deſinit eſſe merum poſſeſſorium, & latius in d. §. 8. num. 14. dicens, quod poſſeſſorium in cauſa beneficiæ non eſt ſui nature mixtum, ſed i tamen dicitur mixtum, quia in eo conmiſcetur quedā iuſtificatio, ſeu color ipſius poſſeſſionis, quod non facit iudicium poſſeſſorium deſignare eſſe merum poſſeſſorium; aliud enim eſt intentare petitionem, & aliud poſſeſſorem iuſtificare ex titulo, vbi natura poſſeſſorij hoc requirit, vt in cauſa beneficiæ.

Confirmatur ſecundo, quia interdicta, quorum bonorum, & quorum legatorum, ſunt ſimpliciter poſſeſſoria, & non mixta, quauis in eis probari debeat titulus hæreditis, Rota dicitur. deciſ. 34. concludum ſui. num. 26. in fine, & num. 17. par. 2.

Confirmatur tertio, quia in omni poſſeſſorio, quauis ſummario, prius legitimari debet perſona, & ideo licet in cauſa poſſeſſoria incidenter deducatur cauſa illegitimitatis, per hoc tamen non efficitur locus appellatiōi, Put. deciſ. 278. in vna ahagnina, num. 3. & 5. lib. 2.

Ratio omnium eſt, quia ſententia, lata ſuper poſſeſſorij, in quo ex neceſſitate actor ſuit coactus docere ſummam in de iudicio & colorandam poſſeſſionem, non patit exceptionem rei iudicatæ in proprietate, ideſt, in iudicio petitionis. Bellam. in cap. 5. paroralis, ſub num. 13. de cauſ. poſſ. & prop.

ergo iudicium in effectū non eſt mixtum, ergo damnum poteſt reparari in petitorio; ergo, ſi poteſt reparari, non datur appellatio.

Reserta hoc opinione contraria.

Amplia primo eſt vt habeat locum etiā ſi ageretur poſſeſſorio alicuius caſtri, ſeu territorij, quia appellatiōe caſtri venit iuriſdictio, ideoque venditio caſtri, venit iuriſdictio coherens caſtro, Contrat. d. §. 8. num. 30. & ſeqq.

- 112 Amplia ſecundo, vt habeat locum etiā in ſecundo, in quo non datur appellatio à ſententia lata ſuper poſſeſſorio, Contrat. d. §. 8. num. 34.

- 113 Exemplifica decimoquinto, quando ſententia eſt lata ſuper agnitione poſſeſſionis bonorum, an ſi iure agnita, nec ne, quia ab cuiusmodi ſententia poteſt appellari, Bal. in l. vnica, col. penult. ſub num. 17. verſ. ſed ſi quaſſio ſit. C. ſi de munera poſſ. Nicol. traſ. de concord. gloſſ. concord. 6. fol. 6. ſub num. 30. verſ. decimoſexto. fol. 192. Oſaſch. deciſ. 23. mortuo inſtituto. ſub num. 11. verſ. ſimiliter ſit lata ſit. Ratio eſt, quia in eo agitur de poſſeſſione iuris, in qua datur appellatio, vt recte & ſequitur ſum ſupra nu. 83. verſ. ratio.

- 114 Exemplifica decimoſexto in poſſeſſione proueniēte ex beneficio ſtatuto, diſponenti poſſeſſionem deſuncti ipſo iure tranſare, & conſeruare in hæredem; quoniam caſu licet ſententia ſeruetur ad ſauorē hæredis, tamen dabitur appellatio, quia cum iſtud ſtatutum, ſit correctorium iuris communis, debet intelligi proprie, & ſtrictè de eo, qui verè probat ſe hæredem, & ſi poſſeſſorium eſt mixtum cum iure domini, Bal. conf. 330. ſtatuto capetur. num. 4. ibi, tertio queritur, lib. 1. in impreſſis de anno 1543. & Rot. diuerſ. deciſ. 34. concludum. num. 20. in fine, verſ. quo verò, & num. 21. & 22. par. 2. Menoch. trac. de adſipic. poſſ. tem. 4. num. 859. & 860. & Rugin. trac. de appell. §. 2. cap. 3. ſub num. 683. verſ. vel ſi ſtatuto. & clarum num. 744. verſ. quando agitur. & latè examinas, probat, & ſequitur Contrat. in l. vnica, limit. 2. §. 2. num. 1. & ſeqq. Caſi de mom. poſſ. & quod hæres debeat probare ſe verè hæredem ſcribit Bal. conf. 41. premiſſi. verſ. tertio eſt præmittendum. num. 3. lib. 1. loquens de ſtatuto Mediolani, & tu habes ſtat. Vrbis lib. 1. cap. 147. & probanda ſe hæredem, probat ſe dominum, quia hæres



heres dictus ab herus, qui est dominus;  
Paul. de Cast. in l. 39. gallus; §. etiam. nu. 4.  
ff. de lib. & posth. & Contar. in d. limit. 2. §.  
1. sub nu. 3. vers. longe.

Ratio ergo huius exemplificationis erit  
triplex;  $\frac{1}{2} : \frac{1}{2} :: \frac{1}{2} : \frac{1}{2}$ .

Prima; quia in eiusmodi possessione constituitur necessitas mixtura domini, vt dixi.

Secunda est ratio, quia dum agitur, vt declaratur, heres agit in iura eius, qui agit petitorie hereditaria, vt deditur Contrar. in d. limit. 2. §. 2. sub num. 3. ibi, quia agitur. & num. 4. sed in petitione hereditatis datur appellatio, vt scriptum supra nu. 76. Ergo datur etiam in casu huius statui.

315 Tantia, quia hæc possessio, quæ ex dispositione statuti continuatur in hæredem, est fidei, impropria, et civilissima, ut aduertit Cessar. in d. l. v. pica, l. i. m. 2. §. a. sub nu. 14. r6. et 17. in fine. Ergo, cum sit fidei, et impropria, non debet comprehendere in lege, quæ prohibet appellationem in causis possessorij, Constat. d. §. a. num. 1. 3. in fine, 14. r6. et 17. in fine, et d. l. i. §. a. sub nu. 14. r6. et 17. in fine.

Contra hanc exemplificationem obicitur allegacionibus illiqui tui. Dico, tract. 18. in ortu fuisse hunc. per 6. declar. 6. numeri fol. 118 v.

**Retesta exemplificatione  $x^2$**

[illegible]

1171. Amplius primo hoc notabile, ut procedatur si heres adeat hereditatem, quam per hereditatis additionem non dicitur a dupli possessione rerum hereditariarum. Nam, quem, etiam, & sequatur. Sum. lib. preceden. cap. 1. §. 1. ubi num. 1220.

218 Amplicius secundo etiam si heres ipso iure  
acquireret dominium, quia adhuc possessio  
ipso iure non transferretur in heredem; Ma-  
ran in suo spec. par. 4. dist. 11. c. 7. sum. 3. verbi-  
tis: praeponitur. *De heredi. l. 1. §. 1.*

119. Amplius tertio, ut neque manifesti possit

110 Infero ex vltima ratione assignata pro  
exemplificatione, quod heredi antequam  
apprehendat actuale, & corporalem pos-  
sessionem rerum hereditariarum, non compe-  
tit remedium recuperandæ possessionis ad-  
uersus eum, qui possessionem apprehendit,  
hereditate iacente, quia possessio illa im-  
propria, & ficta continuata in herede virtu-  
te statuti non comprehenditur in lege, quæ  
loquitur de propria, & vera possessione, luf.  
Cum. in ritib. fil. cap. 40. ampl. §. sub num.  
92. fol. 156. & esse magis communiter rece-  
ptam, & secundum eam decifum esse in Ro-  
ta, & duram esse in practica obtinere con-  
tra eum, ostendit, refert, & sequitur Contar.  
in l. unica, l. iur. 2. §. a. num. 17. vers. vnde  
nimium. & vers. & secundum. quare debet  
isto casu habere agere remedium adipiscendæ,  
Contar. d. num. 17.

<sup>1</sup> Contrariam opinionē tenent multi, quos refert, & sequitur Menoch. trac. de recuper. poss. rem. c. i. q. 57. nu. 397. & seq. verū. contrariam. & trac. de reuic. poss. rem. §. num. 59. in fine, hancque opinionem vltimo loco refert Iul. Cuiuslibet nob. fecil. cap. 38. sub num. 373. fol. 422. qui ex hoc potest videri sibi patum constans, cum aperte loco supra proxime citato cōneat contrariam.

121-<sup>b</sup> Declaret prius eandem illationem, ut  
non procedat institutio, de stylo, de quibus  
scripsi infra qua 127.

122. Declara secundo, ut non procedat in spolio commisso contra defunctum, dum viue-  
ret, quia hæres potest non solum in vim  
predicti statuti conuincantur possessionem  
sed etiam de iure communi, circumscripte  
statuto, agere possessorio recuperatorio,  
et interdicto unde vi ex persona defuncti spo-  
liati contra spoliatores, quia hæc vi reme-  
dia in rem scripta. transiunt in hæredem.  
Franc. Bec. conf. 75. remedium cautionis  
num. 9. et 13. infuso, verlex quibus. et num.  
14. lib. 1. sed debet hæres duo probare 1. pri-  
mum, se esse hæredem spoliati, Courar. in  
l. unica, limit. 1. S. 1. num. 3. verbi. singe. C. de  
mon. poss. secundum, quodd. quæstionem  
fuerit spoliatus dum viuebat, Bec. et. coul-  
5. sub num. 14. et 17. et Courar. ibi. num.  
4. et 7. alius. si spolium fuisse commissum  
post mortuum, et ante adeptam possessionem

compensaret solum interdictum adipiscen-  
de. Contar. in gl. S. 1. num. 7. Et que dico de  
interdicto unde vi habere locum etiam in  
remedio cap. reintegranda. g. q. 3. competit  
autem heredi pro spolio commisso contra  
defunctum. Contar. d. S. 1. n. 23. & Becc. d.  
conf. 75. num. 17.

- 113 Restringe hanc declarationem, ut non  
procedat in turbatione commissæ contra  
defunctum, dum viveret, quia hæres non  
potest agere interdictum uti possidentis pro il-  
la turbatione commissâ contra defunctum,  
Io. Fab. in §. retinend. sub num. 9. ver. sed  
queritur, versus finem. Infit. de interd. di-  
ceat, quod aliquis non potest agere inter-  
dicto retinendæ, nisi possessionem realem  
habuerit, quamvis prædecessor, vel author  
suis habuisset, quod postea limitat, ut non  
procedat de stylo Curie Francie in succe-  
dentibus universis ratione sanguinis,  
Alex. in l. 23. c. si heredes. sub nu. 9. ver. glof.  
super verbo non pertinet, ibi, excepto illo  
effectu, si. de acquir. poss. dicens, quod hæc  
non dicitur possidere quantum ad hunc ef-  
fectum, ut possit agere contra turbantem, & Me-  
noch. tract. de retin. poss. rem. 3. q. 6. num. 56.

Oppono contra hanc restrictionem, quia  
interdicta sunt origine personalia, in rem  
tamen scripta, l. 1. t. in fine, si. de interd. & di-  
cuntur personalia, sed in rem scripta instar  
actionum personalium in rem scriptarum,  
quæ ab origine sunt personales, eo quia na-  
suntur ex contractu, vel quasi, ex ma-  
leficio, vel quasi, sicut ceteræ perso-  
nales, tamen quia semper comitantur  
possessorum rei, sicut actiones reales, ista  
ratione dicuntur in rem scriptæ, l. 1. in §.  
omnium autem. num. 6. & 7. ver. persona-  
les. Infit. de action. Ergo sicut interdictum  
unde vi, aut aliud recuperatorium transit  
in hæredem, eo quia est in rem scriptum, ut  
retulit, & sequitur sum numer. precedenti ita  
etiam interdictum uti possidentis, cum sit e-  
riam ipsum in rem scriptum.

Resp. differentiam esse inter interdictum  
recuperatorium, & interdictum manurentio-  
tis, quia in recuperatorio possessio est penes  
reum, & ideo heres spoliati bene potest  
agere recuperatorio, quamvis non sit adhuc  
adeptus possessionem, sed in manurentio  
possessio debet esse penes adrem, sed nos  
loquimur, quando hæc non dum adeptus  
est possessionem, & tamen vult agere ex  
persona defuncti, quasi possessio defuncti

transierit in ipsum heredem; & certe non  
potest, quia possessio defuncti non transit  
in heredem sine actuali apprehensione, tes-  
tibus his, quos citavit, & sequutus sum su-  
pra num. 116.

Extende primo hanc restrictionem, ut  
procedat etiam si hæres adeptus sit posses-  
sionem, quia nihilominus, cum alia sit pos-  
sessio defuncti, & alia possessio heredis, non  
competit heredi interdictum uti possidentis  
pro turbatione possessionis, commissâ con-  
tra defunctum, Menoch. vbi supra, qui vi-  
detur clare loqui in his terminis, dum con-  
siderat, aliam esse possessionem defuncti, &  
aliam possessionem heredis.

Extende secundo, ut procedat etiam stan-  
te statuto, quod possessio defuncti intelli-  
gatur continuata in heredem, & adhuc fun-  
damento, & rationi illationis posita supra  
num. 120.

Quamvis Menoch. d. tract. de retinen.  
poss. rem. 3. q. 6. num. 59. declarat. 1. inheren-  
do opinioni, quare tenet contra illam illa-  
tionem teneat etiam contra hanc extensio-  
nem.

Subtesteque eandem restrictionem, cuius-  
que extensiones, ut non procedat de stylo  
Curie Francie, vide infra num. 128.

- 114 Limita primo eandem exemplificationem,  
positam supra num. 114. ut non procedat in  
casu, quos reus contentus fateretur, quod au-  
dior est hæres, & perseverat in ista confessio-  
ne, quia talis confessio facit notorium, &  
ideo vniquæ excluditur ab appellatione,  
quia prout hoc iudicium respicit proprie-  
tatem, & ideo potuisset appellare, non po-  
test propter eius confessionem, quæ facit  
notorium, & prout respicit possessionem, non  
potest, quia in possessionis non datur appel-  
latio, Bal. conf. 33. super prædicto lib. 2. de  
Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 686.  
ver. 20. & num. 746. ver. vel si ageretur.

Contra hanc limitationem scribit, & vi-  
detur resistere Contar. in l. unica, finit. 2.  
§. 2. num. 21. in fine, & num. 22. C. si de mo-  
rtu. poss.

Non distedo à limitatione, cum petito-  
rium absorbeat possessionem.

- 115 Limita secundam, ut non procedat, quan-  
do iudex in sententia non declarat eam esse  
hæredem, sed declarat solum, esse posses-  
sorem huiusmodi Bal. citatus supra in exem-  
plificatione loquitur quando quis in sententia  
fuit declaratus hæres, & possessor, quo casu  
ait

ait posse appellari, secus ergo si non fuerit declaratus hæres, Ror. diuersi. decif. 34. conclusum fuit. sub nu. 22. vers. accedit etiam. pa. 2.

126 Limita tertio, vt non procedat quando statutum diceret, quod possessio defuncti continueretur in hæredem scriptum, quia tunc illa possessio nititur quodammodo remedio legis fin. C. de adic. diu. adr. roll. & consequenter denegatur appellatio, si credimus Ruginello tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 745. vers. nisi statum. fol. 128.

127 Limita quarto, quando statutum diceret, quod conleatue continuata vera possessio ita, vt possit hæres vel omni remedio possessio, & spoliatio, prout disponit cap. Ror. Ferdinando. num. 43. fol. 205. & recenset los. Cumia in tit. regn. fiscal. cap. 38. nu. 372. & 374. quia tunc non potest appellari, Ruginello tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 747. vers. vel tertio. & in casu huius statuti competere hæredi remedium spoliij sentit Cumia vbi supra. & cap. 40. ampl. 4. num. 90. & seqq. fol. 255.

128 Limita quinto, vt non procedat de stylo curiæ Franciæ, quia tunc hæredes se dicunt saluos, & turbati in possessione, & ratio Rynessii, quia fingitur, transferri veram possessionem, præterea, decreta bonorum possessione, vnde possunt agere ad recuperandam possessionem, & hoc seruatur Curia Franciæ in succedentibus vniuersaliter ratione sanguinis, de quo stylo Franciæ testantur lo. Fab. in S. summa. num. 2. & in S. retinendæ. sub num. 9. vers. sed quæritur. Insit. de interd. & latus Guld. Pap. decif. 552. in materia possessionis, num. 1. & seqq. de num. 3. vers. circa primam, quem referunt, & sequuntur Rebuff. tract. de materia possessionis, art. 2. glof. 3. nu. 10. & 11. tom. 3. fol. 262. & Menochæ tract. de rescripto. poss. rem. 3. q. 6. num. 59.

## LIMITATIO VII

### SPMMARIVM.

**ALIMENTORVM** sententia non admittit appellationem, num. 1.

¶ **Extenditur I. etiam si sententia sit super parte alimentorum, num. 2.**

**Extenditur II. in singulis casibus, in quibus alimentis determinatur ad sustinendam litem, nam. 3.**

**Extenditur III. in sententia lata super pensione, num. 5.**

**Extenditur IV. in subsidio charitativo, nu. 6.**

**Extenditur V. in alimentis præstandis clericis, suspensio, num. 7.**

**Extenditur VI. in frumento pro annona in usum milium, num. 8.**

**Extenditur VII. etiam si alimenta non expresse, sed virtualiter comprehenduntur in causa, num. 9.**

**Extenditur VIII. in alimentis, quibus aluntur ingenui, nu. 10.**

**Extenditur IX. ut appellatio prohibeatur etiam ab interlocutoria, nu. 11.**

**Ratio cur in alimentis denegetur appellatio, nu. 12. & in quibus causis ob eandem rationem denegetur appellatio, num. 13.**

¶ **Declaratur I. ut sententia alimentorum admittat appellationem, quando est lata super alimentis præteritis, nu. 14. & que dicuntur alimentis futuris, nu. 15.**

**Declaratur II. ut sententia alimentorum admittat appellationem, quando alimenta debentur iure actionis, nu. 16. & seqq. in quibus requiruntur declaratio, & datur distinctio.**

**Declaratur III. ut agens ad consequenda alimenta possit appellare, nu. 19. & seqq.**

**Declaratur IV. ut appellatio denegetur ad effectum suspensiuum, secus ad effectum deuolutiuum, nu. 27.**

**LIMITA VII.** in sententia lata favore alimentorum, à qua non dari appellationem scribitur Martin. de Fan. relatur a Spec. iossa citato, Bar. & Ang. Aret. in l. fin. na. 1. ff. de appell. recip. rursus Bar. in l. 14. m. 2. sub num. 5. ff. de alimen. & cibariis. leg. & in tract. de alimen. num. 47. ibi, quæro an à sententia. fol. 129. vbi prius ait posse appellari, & deinde in contrarium sententiā allegat Dom. Franc. Tig. de Pif. Soc. in reg. 24. appellatio in qualibet causâ. fol. 121. Necle. trac. de edcor. glof. edcor. 6. fol. 6. nu. 35. Rebuff. tract. de appell. art. 7. glof. 2. nu. 19. vers. octauo. tom. 3. fol. 503. Surd. tract. de alimen. cit. 2. priuileg. 60. num. 5. & de veriori opinione testatur sub num. 8. hæcque limitatio videtur bene probari ex d. l. fin. ff. de appell. recip. cum appellatio denegatur in his, quæ ecclesiasticam desiderant, & in Curia Capitolina denegatur ex dispositione statutorum lib. 1. cap. 85. de execut. instrumentorum, nam illud statutum disponit de executione alimentorum illud idem, quod

Rit 3 dispo-

disponit de executione instrumentorum, alimoniaq. documentorum, ex quibus debet ut aliquid sub nomine, & occasione doris; & loquendo de instrumentis, & alijs quibuscunque documentis dotalibus, disponit, quod, praemissa citatione, statim acque exhibita fuerint mandentur executioni, nullaque contra dicta instrumenta exceptio proponi possit, peccet exceptioem falsitatis, solutionis, seu falsificationis, quas exceptiones disponit posse admitti, & probari infra decem dies, quibus elapsus, & exceptione non probata, disponit, instrumentum mandari executioni realiter & personaliter, quae verba tollunt appellacionem, ut ostendit limit. seq. num. 4.

Non desunt, qui tenderint contrarium, nempe, quod in causa alimentorum possit appellari, ut testantur Spec. tit. de appell. §. in quibus. sub num. c1. verſ. sed nuncquid quando iudex lib. 2. fol. c85. & Triaq. tract. de privi. p. 2. caus. privi. 153. fol. 47.

In hoc articulo Doctores varijs viſ sunt distinctionibus, & Vital. tract. de clausi. verſ. sed an tunc alimentorum. sub num. 10. ibi, sed quæritur an in sententia. tom. c8. fol. 487. col. 3. obſcurè, & intricatè loquitur, allegando quod Dom. Franc. Tig. dicit, quod indistinctè potest appellari; & tamen Bar. quem citat pro limitatione, allegat eum, quod non possit appellari.

Ego non discedo à limitatione, quia tunc infra suis locis multipliciter declarabo.

2. Extende primo hanc limitationem, ve sit vera etiam in sententia lata super parte alimentorum, puta super vestibus, vino, vel sumentis, quia ab ea non potest appellari, Sord. d. privi. 60. sub num. c1. verſ. & procedit. & num. 13.

Nata pro intelligentia huius extensionis, imò iustis huius septimæ limitationis, quod alimentorum appellacione veniant cibaria, vestitus, & habitatio, quia sine his corpus ali non potest, Rebuff. tract. de sent. privi. art. 1. gl. 5. sub num. c. tom. 1. fol. 248. & late Inf. Cum. videndus in cirib. sicil. cap. 38. nu. 71. & seqq. fol. 193. & an & quando medicamenta veniant appellacione alimentorum, vide eundem Rebuff. d. art. c. gl. 4. nu. 1. fol. 256.

3. Extende secundo eandem limitationem, ut procedat in omnibus causibus, in quibus alimenta decernuntur ad sustentandam vitam, quia sententia, qua decernuntur, dicitur sententia provisionalis; nam sicut bonus medi-

cus providet infirmo, & pater filio, ita & bonus iudex, qui subditum dicitur pater, debet illis providere, Rebuff. tract. de sent. privi. in p. 2. sub num. 12. verſ. ubi id, & num. 20. q. 2. tom. c. fol. 225. & 226. quæce sententias, quæ sciuntur super alimentis prestandis, sepe Rebuff. d. tract. provisiones vocat, ut videtur sub n. seq. Sed à sententia provisionali non datur appellatio suspensiva, Rebuff. d. tract. de sent. privi. in p. 2. faciatione num. 16. fol. 225. dicens, quod sententia provisionalis in hoc superat sententiam definitivam, ut non obstante appellacione, exequi possit, & num. 142. fol. 246. dicens, quod in casibus, in quibus à iure prohibetur appellatio, iudex debet per modum provisionis pronuntiare & exequi sine prejudicio appellacionis, & tract. de sent. execut. ut. verſ. gl. 1. nu. 1. in fine cas. 6. tom. c. fol. 429. dicens, quod omnes casus provisionales exequi possunt.

Casus provisionales, in quibus alimenta decernuntur ad sustentandam vitam, occurrunt plures.

4. Primus casus est, quando litigant liberi, quia interim pater cogi debet ad prestandis illis alimenta, ne interim, lite pendente, fame pereant, quare siue agat filius contra patrem, siue pater contra filium, cogitur pater cum interim alere, & sic per provisionem fit diminutio ex bonis veniendi populi causæ, hęcque provisio super alimentis facienda est etiam cum filius agat de successione bonorum patris, ut scribit Rebuff. tract. de sent. privi. art. 1. gl. 2. nu. 1. & s. tom. 1. fol. 248. & quia est sententia provisionalis, ut scribit Rebuff. vbi supra, & end. tract. in p. 2. nu. 92. vbi ponit etiam hunc casum & postea sub num. c42. ait se posuisse illos casus provisionales, tanquam frequentiores, & à sententia provisionali non appellari retuli ex eodem, & sequor sum num. precedenti. ergo &c.

Secundus casus provisionalis est in alimentis prestandis monacho, accusante abbatem suum, si monachus aliunde non habeat, quia abbas voluntariè non alere adversarium, Rebuff. d. tract. de sent. provision. in p. 2. nu. c33. fol. 239. hæc enim sententia est provisionalis, Rebuff. vbi supra, iuncto num. 36. fol. 229. & à sententia provisionali non datur appellatio suspensiva, sed sit executio sine prejudicio appellacionis, Rebuff. quem retuli, & sequor sum num.

num. præcedenti.

Tertius casus provisionalis est in alimentis præstandis canonico regulari, liganti contra suum superiorem, & cuiuslibet alteri religioso, qui pro vilitate monasterij accusatur, vel reformationem monasterij petat; secus si propriam causam prosequeretur, Rebuff. d. tract. de sep. provis. in præfat. num. 106. & 107.

Quartus casus est in alimentis præstatis uxori liganti cum marito, & obtinenti sententiam pro validitate matrimonij, à qua pendente appellatione, petere à viro alimenta, licet ea non petierit in ptna instantia, ut fuisse resolutum in Cons. Neap. testatur Aff. de c. 1. 52. fuit dubitatum, quem refert & sequitur Lancels. tract. de attent. pat. 2. cap. 1. de attent. & in nou. appell. pend. lib. 2. 24. princip. nu. 1. fol. 371. & quod provisio alimentorum possit peti tam ante litæ contestatam, quam postea, & possit peti & decerni etiam in causa appellationis refert, & sequitur Rebuff. tract. de senten. provis. in præfat. nu. 25. & 26. vers. sexto dubitanti. tom. 1. fol. 227.

Quintus casus est in alimentis præstandis ei, qui accusatur de crimine, pro quo constituitur bona, quia est sententia provisionalis, Rebuff. tract. de senten. provis. in præfat. num. 1. 3. tom. 1. fol. 241. & à sententia provisionali non datur appellatio, Rebuff. quæst. de sequitur sam non. præcedenti.

Sextus casus est in alimentis præstandis mercatori cuncto, cuius bona sint in aliquo loco arrestata, quia, pendente litæ, debet ali ex illis bonis, Rebuff. d. tract. de sent. provis. in præfat. num. 1. 6. tom. 1. fol. 242.

Reliquos casus, in quibus liganti subministrari debent alimenta, invenies apud Rebuff. d. tract. de senten. provis. in præfat. lib. 2.

- 5 Extende tertio eandem septimam limitationem, ut procedat etiam in pensione, si sit reseruatæ pro alimentis, quia tunc non licebit appellare, Gg. tract. de pensio. q. 95. num. 3. tom. 15. par. 1. fol. 364. & Rugiel. tract. de appell. 2. a. cap. 3. nu. 277. 6 Limit solutio pensionis, quando est rite imposita, nunquam retardatur propter litæ, sed condemnatur illius debitor per modum provisionis, & sufficit quoad hoc, si apparet, fuisse impositam à Papa, & videatur prima facie rite imposita, licet petatur re-

formari, vel allegetur reformationem esse falsam, aut quid simile, de quo non possit ex tempore apparere, vide Papa, quando committit pensionem eadem, solum dicere (cognoscat N. sine pensionis retardatione), Rebuff. tract. de sent. provis. in præfat. num. 125. tom. 1. fol. 243.

- 6 Extende quarto, ut procedat in subsidium charitativo imposito per Episcopum pro suis alimentis, Gg. d. q. 95. num. 4. fol. 364. nisi tamen Episcopus indebitè arbitrareretur, Rugiel. d. cap. 3. num. 278.

- 7 Extende quinto, ut procedat in alimentis præstatis clerico suspensio à beneficio, quia est sententia provisionalis, Rebuff. d. tract. de sent. provis. in præfat. nu. 210. & à sententia provisionali non datur appellatio, Rebuff. quem tetuli, & sequitur sum supra sub num. 3.

- 8 Extende sexto, ut habeat locum quando agitur de convertendo frumentum in vinum nullum in subsidium annonæ, quia isto casu appellatio non permittitur l. fin. ff. de appell. recip. vel non.

- 9 Extende septimo, ut procedat etiam si agatur de alia causa, quam de causa alimentorum: & ideo alimenta non petantur, sed tamen ita virtualiter, & consecutivè in eâ comprehendantur, ut ipsa causa videatur propter alimenta, quia tunc denegatur appellatio, ut pnta, si agatur de causa mercedis pauperis, vel de dote per ea, quæ scripti limit. seq. num. 8. & num. 3. & seqq.

- 10 Extende octavo ut habeat locum etiam in alimentis, quibus alimtus ingesta, vide limit. præced. m. 2. sub nu. 36. vers. extende.

- 11 Extende nono, ut appellatio prohibeatur non solum à sententia definitiva in causa alimentorum, sed etiam ab interlocutoria, ut scripti infra sub num. 13. illat. 3.

- 12 Ratio huius limitationis, cuiusq. extensionis est, quia, si res dilationem non recipiat, non permittitur appellare, d. limit. de appell. recip. Glos. in cap. 25. quæ frons, in verbo. decedat. & Abb. num. 15. vers. secunda ratio. de appell.

- 13 Infero primo ex hâc ratione, quod habet, condemnatus ad rhodendum à contrada scholaris, non potest appellare, quia studium dilationem non parit, Rebuff. tract. de provis. schol. privi. 6. tom. 18. fol. 34. & Rugiel. tract. de appell. 2. a. cap. 3. num. 282.

Amplia hanc illationem, ut procedat contra quemlibet, qui turbaverit scholarem, ne possit

posset studere, quia, si is turbator expellatur, non potest ab expulsiōe appellare, quamvis ipse etiam esset scholaris, ut ex Bar. teruli, & sequutus sum limit. precedenti memb. 2. num. 36. quia hoc privilegium conceditur scholari studenti, & non scholari impediti studii, & ideo non potest dicere, quod privilegiatus non vitat privilegio contra privilegiatum.

In fine secundo, idem esse in causa Domini legentis, quia non admittitur appellatio, ut ex Alberic. conf. 744. num. 13. lib. 3. textu, & sequitur Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. num. 283. in fine, & ex Contrariis teruli, & sequutus sum limit. precedenti memb. 2. num. 36.

In fine tertio, minus posse appellari ab interlocutoria, quia quando appellatio prohibetur propter celebritatem, ita intelligitur prohibita ab interlocutoria, sicut a diffinitiva, ut loquendo de interlocutoria in causa possessoria, teruli, & sequutus sum limit. precedenti memb. 7. num. 37. subieci, 1. quia ratio prohibitionis ita militat in diffinitiva, sicut in interlocutoria, & ideo aequivaler utraque intelligitur prohibita, ut in alijs terminis actuli, & sequutus sum d. memb. 7. num. 33. & consequenter, quia res celebritatem desiderat, appellatio intelligitur prohibita potius in causa, quam a sententia, & quando appellatio est prohibita in causa, ita intelligitur prohibita a sententia diffinitiva, sicut ab interlocutoria, ut teruli, & sequutus sum d. memb. 7. sub nu. 35. verum tamen.

Reliquas illationes omitto, quia longum esset recitare omnes casus, quos celebritas desiderat.

- 14 Declara primo restringendo eandem septimam limitationem, ut procedat solum, quoad alimenta futura, in quibus prohibetur appellatio suspensiva, non autem devolutiva, Caputaq. decisi. 39. appellatio super alimentis. par. 1. & decisi. 145. seu 32. sententia lata super alimentis. par. 3. Lancel. trac. de assensib. §. 2. cap. 1. 2. de assens. & innot. appell. pend. limit. §. 4. princip. nu. 7. tom. 5. fol. 372. & Côtavin l. vici, limit. 3. sub nu. 54. & seqq. veritas hanc. Cui de mon. poss. §. 1. Secus quoad alimenta praeferenda, quia si sita super eis lata potest appellari, Rot. dca. decisi. 764. Domini cum presupposito, sub num. 3. vers. & licet & not. 4. par. 1. Lancel. d. limit. §. 4. sub num. 8. fol. 372. Sord. trac. de alimen. cit. 8. petiti. 60. sub num. 14. vers. intellige, & not. 15. & 16. qui alios citat, & ultra eos addo Guid. de Dorat. quem refert

Io. Andr. in addit. ad Spec. tit. de appell. §. in quibus. sub num. 1. vers. sed nuncquid. in verbo, aliorum. hanc eandem declarationem, testando de communi opinione, recenset Coniar. supra citatus.

Confirmatur haec declaratio tum ex his, quae scripti lib. precedenti cap. 5. num. 49. ubi ex sententia Iasonis, & aliorum scripti, quod in alimentis praeteritis cessat ratio pietatis, & consequenter cessat privilegium, quod conceditur solum pro alimentis praesentibus, & futuris, tum ex his, quae scripti infra limit. 17. nu. 2.

- 15 Subdeclara istam declarationem, ut alimenta futura dicantur non solum ea, quae currunt post latam sententiam, sed etiam ea, quae currebant ante sententiam a die morte huius, Rot. dca. §. d. decisi. 764. num. 5. Caputaq. decisi. 24. alimenta. par. 5. Lancel. d. limit. 24. num. 8. fol. 372. Sord. d. petiti. 60. nu. 15. in fine, & nu. 16. & Ruginel. trac. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 273.
- 16 Declara secundo restringendo, ut procedat quando alimenta petuntur officio iudicis, quia tunc non datur appellatio; secus quando alimenta petuntur iure actionis, quia tunc datur appellatio, Specul. tit. de appell. §. in quibus. num. 1. vers. sed nuncquid quis lib. 2. fol. 185. Bar. & Ang. Aret. ita lib. num. 1. ibi, pro hoc facit, & de appell. recip. Vital. trac. clausul. in verbo, an iuri alimentorum. sub num. 10. ibi, sed quaeritur. tom. 8. fol. 487. col. 3. circa medium. Coniar. in l. unica, in ampliat. num. 141. C. si de monen. poss. Lancel. trac. de assens. par. 3. cap. 2. sub num. 65. & seqq. fol. 447. Ofalca decisi. 5. mortuo intestato. nu. 20. Cordab. in l. si quis a lib. 15. §. si vel patens. num. 28. §. de lib. agnosce. & Sord. trac. de alimentis. §. petiti. 60. sub num. 17. vers. 3. & num. 22. & Gul. de Cun. quem citant Bar. & Vital. supra allegati, & cum hac declaratione videtur transire Rot. dca. decisi. 764. dca. num. 1. par. 2.
- 17 Verum ego, reiecta hac declaratione de alimentis petitis officio iudicis, & de petitis iure actionis, distinguere duos casus principales: Primus casus est in alimentis praeteritis, & in isto dico dari appellacionem, indistincte, ut scripti supra sub nu. 14. vers. Secus: Secundus casus est in alimentis futuris, & in isto subdividuo: Aut enim adest inopia petentis alimenta, & concludo generaliter non dari appellacionem, siue alimen-

Invenio petantur officio iudicis, siue iure actionis, quia tunc inopia excludit dilationem: Aut non adeit inopia, & concludo, dari appellacionem, siue petantur officio iudicis, siue petantur iure actionis: & hanc distinctionem videntur sentire Io. Andr. in addit. ad Spec. tit. de appell. Sin quibus. sub num. 1. in verbo aliorum lib. 3. fol. 85. cum, recensendo plura, refert ex Guid. de Suz. quod potest appellari in alimentis praeteritis, secus in futuris, & deinde subdit, quod in isto secundo membro potest procedere distinctio praedicta, quam ego intelligo esse eam, an alimenta petantur officio iudicis, vel iure actionis: idem scribit, posse appellari, quando is, pro quo lara est sententia, aliunde se alere potest, alias, inquit, arguitur, quod appellans intem illi prebeat alimenta, & ex Io. Andr. referunt, & sequuntur Alex. in addit. ad Bar. vbi supra, & Bal. Nouell. tract. de dot. par. 9. priuileg. 7. sub num. 2. tom. 9. fol. 242. quare licet alimenta petantur iure actionis, ut puta, quia sim legata, tamen, si sint legata alicui inopi, sique ea petat, non dabitur appellatio, Bal. Nouell. vbi supra, & hoc est, quod sub obscura, & non omnino vera distinctione sentiunt Bar. & Rot. diu. citari in precedentibus, & Surd. di. priuileg. 1. tom. 2. vers. si finem, dum scribunt, in alimentis, quae petuntur officio iudicis propter inopiam, non dari appellacionem, secus an alimentis, quae petuntur iure actionis, quia non petuntur propter inopiam: nam hae distinctio decipitur in eo, quod sentit, alimenta, quae petuntur iure actionis, non peti propter inopiam, quod non est absolute verum, quia, ut ex Bal. Nouell. dixi supra, etiam alimenta debita iure actionis possunt peti inopi: processit autem hac deceptio ex eo, quod petitio alimentorum ex officio iudicis non habet locum, nisi in alimentis futuris, non autem in alimentis praeteritis: unde si filius, qui debebat ali a patre, se aliunde aluerit, non potest illa alimenta repetere a patre, quia sibi debebantur officio iudicis: Bar. in l. 18. libertis quos num. 3. vers. haec lex, §. de alim. & cib. leg. apertis Alex. in l. 8. de alimentis. C. de transac. & Surd. tract. de alimen. tit. 9. q. 3. num. 9. secus est in alimentis, quae debentur iure actionis, quia illa, quamvis praeterita sint, ut puta, quia is, cui alimenta ex testamento debebantur, aliunde se aluerit, tamen repeti possunt, Alex. vbi supra, sique

cum alimenta, quae petuntur officio iudicis sine alimenta futura, quae debentur ei, qui aliunde se alere non potest, & alimenta praeterita sint ex, quae possunt peti iure actionis, & respectu alimentorum praeteritorum non consideretur inopia, Doctores formarunt hoc membrum distinctionis, quod alimenta, quae petuntur iure actionis, non petuntur propter inopiam, quasi iure actionis non petantur nisi alimenta praeterita, quod, ut dixi, non est verum, quia etiam alimenta futura a possunt peti iure actionis, & deberi, ut dixi, pauperi inopi: sique Bar. & ceteri bene sentiunt, sed male explicant.

Confirmatur haec distinctio ex his, quae scribit Surd. quoniam tertium, & sequens suo lib. praed. cap. 3. sub num. 31. dictu firmat, quod ita potest procedi tempore seriatim in causa alimentorum, quae debentur officio iudicis, sicut in causa alimentorum, quae debentur iure actionis, dummodo debeantur pauperi, quia, ut inquit, priuilegium alimentorum non consistit in modo, quo debeatur, sed in paupertate eius, cui debetur.

18 Et ex his constat doctrina Gulielmi de Cui. quam refert, & sequitur Contar. in l. unica, in ampliat. num. 41. C. si de mom. poss. dicens, quod si alimenta petantur officio iudicis, non potest appellari, quia, inquit, iudicium est possessionum: nam ex sola quasi possessione filiationis debentur alimenta, & ita non potest appellari: secus, inquit, si petantur iure actionis, quia tunc iudicium est petitorium, & ideo potest appellari.

19 Declarat tertio restringendo, ut non procedat quando sententia est lara contra eum, qui petit alimenta, quia non potest appellare a sententia negatiua, Ang. in l. 6. sub num. 7. §. de appell. recip. quem refert, & sequuntur Contar. in l. unica, limit. 17. num. 79. C. si de mom. poss. Surd. tract. de alimen. tit. 8. priuileg. 6. num. 24. in fine vers. postremo, & num. 25. & seq. & sigulter num. 33. in fine, & Rug. tract. de appell. §. 3. cap. 3. nu. 68.

20 Confirmatur primo hac declaratio, quia potest appellari a pronuntiatione, qua est dictum, annonam non esse distribuendam in vsum militum, Ang. in d. l. 6. sub num. 1. quem refert, & sequuntur Contar. vbi supra, & Rug. in d. cap. 3. num. 70. & tamen non potest appellari, si pronuntiatio esset alimnatiua de distribuenda annona militibus, vide supra nu. 8. exten. §.

21 Confirmatur secundo, quia & si non de-

tur





Contrariam opinionem, nêpe quod etiam in causis pîis possit appellari, tenet Franch. in ubi. sub num. 2. vers. tertio præmitte. de appell. in 6. & ita videtur residere Tirac. tract. de privileg. auct. pîis. privi. l. 53. licet definit sub verbo, cogita.

Retenta limitatîone.

2. Extende eam, vi sicut non appellatur à sententiâ lata in causa pîa, ita etiam de mul- to minus appellatur à sententiâ, quæ quis condemnatus ad reddendâs rationes alienius loci pîi, vide infra limi. 29. num. 1.

3. Infero primò, consi. mando hanc limitatîonem, quod in causa dotis, quæ dicitur pîa, denegatur appellatio. Bâll. Nouell. tract. de dot. par. 9. post l. 7. num. 9. fol. 242. Affl. decif. 261. est citus sub nu. 1. vers. quæ autem. & Olafch. decif. 25 mortuo locustatio. num. 20. & scripti supra lib. 1. cap. 97. sub num. 52. ibi, exemplifica secundo.

4. Extende primò hanc illationem vi hic in Vibe procedat etiam ex dispositione statuti. Vibi lib. 1. cap. 85. dum illud statuti mandât, quod instrumenta dotalia, & quæcûq; alia documenta, ex quibus aliquid debeatur sub nomine, & occasione dotis, statim, atque exhibita fuerint, citatio debitorum, mî- dendur executioni, & nulla possit opponi exceptio præter quasdam, ibi enumeratas, & illis oppositis, & non probatis infra deced dies, disponit, dicta instrumenta mandati realiter, & personaliter executioni: vnde in hoc statuto pondero ita; primum, quod loquitur de quibuscunque documentis, & sic etiam si non adit instrumentum secundum, quod pondero, sum illa verba, quod statuti mandentur executioni, nam illa dictio (statim) tollit appellatîonem, vi retuli, & sequutus sum quæst. precedenti limit. 1. cum. 59. & similiter illa verba, quod mandentur executioni, tollunt appellatîonem, vi retuli, & sequutus sum ead. q. præcedenti limit. 1. num. 29. tertium, quod pondero, sunt illa verba, quod nulla possit opponi exceptio, quæ verba similiter indicant prohibitionem appellatîonis, vi retuli & sequutus sum ead. q. præced. limit. 1. num. 38.

Imò hoc statutum disponit non solum contra principales debitores, sed etiam contra tertios possessores, etiam non habentes causam ab eis, dummodo probetur, quod illi res obligatas possiderent à debitore tempore obligationis.

Extende secundo, vi habeat locum in

fructibus dotis, quos esse soluendos, non obstante reclamatiõne sicut determinatur in Conf. Neap. vi refert Affl. decif. 93. si fuit actum, quæ refert, & sequitur Lancell. tract. de iure. par. 1. cap. 12. limit. 24. princip. in fine num. 10. fol. 372. quia inter dotem, & eius fructus nulla est differentia, cum siue dos datur, vi ex ea alatur vxori, & sustineatur onera matrimonij, ita etiam debentur dotis fructus pro alimentis, & pro sustentendis oneribus matrimonialibus, & in dote non dari appellatîonem scripti num. præcedentibus, & in alijs scriptis simili. præcedenti; qui fructus debentur marito à die morte, & hoc non habet difficultatem per ea, quæ allegat Visl. in annot. ad Affl. decif. 284. 20. solum, nu. 1. & seqq. & in Vibe est statutum, quod pro quolibet centenario, & anno taxentur ad rationem septem cum dimidio post mortem oon soluta dotis, marito promissa, vt in stat. cap. 137. lib. 1. & in Ciuitate Neap. ad rationem duorum centenariorum pro quolibet vicia, Affl. decif. 93. si fuit actum.

Sed nunquid hæres mariti possit petere fructus dotis, quos omisit petere maritus, siut opinioes, nam quod non possit vide Gomelin 5. adioes autem num. 6. in fine, Instit. de actiõ. fol. 44. Contrarium, quod possit, vide Visl. ad Affl. d. decif. 284. nu. 5. Et quando oon debeantur marito, eo quia centenario ab eo emissi, & donati, vide Laf. in l. 34. quæ dotis, num. 19. & seqq. ff. sol. mati. ego enim nihil de iurino.

Subextende hanc extensioem, vi habeat locum etiam in fructibus, soluendis vidux, solum matrimonio, casu, quo hæres mariti ad eos condemnari possent donec dotis non restituerent, quia etiam illi fructus haberent naturam alimentorum, in quibus an & quando possit admitti appellatio, dixi supra pluribus nu. & præfatus sum, præced.

Sed 20. & quando de iure communi debeantur vidux fructus dotis, vide Lop. trac. de vici. §. 4. sub num. 22. & 23. com. 7. fol. 119. Affl. decif. 284. 20. solum, num. 1. & seqq. & Visl. in annot. ad eum num. 6. & seqq. & Crauet. consil. 89. quando femina, sub num. 7.

Hæc difficultas cessat hic in Vibe, quia post iudicalem interpellatîonem per viduam factam debeat ex tunc ad rationem septem cum dimidio pro centenario, vt in Vibi stat. lib. 1. cap. 137. Cessat pariter in Ciui.

Ciuiare Neap. quia ex consuetudine debemus ad rationem septem pro centenario? Affi. d. decif. 284. in principio. Sed quod hoc statutum Vibis, & consuetudo Neap. non valeant, vide Roth. Cui. in cap. fin. r. 1. post piazat. num. 19. de consuet. in eis tract. diuers. tom. 2. fol. 349.

- 6 Extende tertio, vt appellatio denegetur non solum in causa doris, vt dixi supra num. 3. sed etiam in causa, quae descendit à dote praeferua, vel futura; conuolente pauperare mulieris, quare si dos repeteretur à viua, vt possit se remanere, vel inde se alere, vel petatur à puella, vt inde possit nubere & ferari sententia ad fauorem mulieris, non potest aduersarius appellare suspensiuè, sed deuoluiue tantum, Bal. Nonel. tract. de dote par. 9. priuil. 7. num. 3. tom. 9. fol. 142.

- 7 Resti in eandem illationem, vt non procedat in sententia lata contra mulierem, quia ipsa potest appellare, Suid. tract. de ahmen. ciu. 8. priuil. 60. sub num. 25. & Bal. Nouel. tract. de dote par. 9. priuil. 7. versus finem, sub num. 3. tom. 9. fol. 142. quod citare sentit etiam num. 1. dum ait, non posse appellari à sententia lata in fauorem mulieris.

- 8 Infero secundo, confirmando eandem illationem, quod sententia lata in fauorem petitoris mercedem, est inappellabilis, si is sit pauper non in genere, sed eo respectu, vt non habeat unde se alere, Ro. diuers. decif. 764. domini cum piazsupposito. in principio, & num. 3. par. 1. quam refert, & sequitur Ruginela. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 280. & hac illatio caset difficultate, quia, praesupposita tanta paupertate, merces habet rationem alimentorum futurorum, cum ex illa mercede habeat se alere.

- Confirmatur hac illatio ex his, quae scripti lib. procedenti cap. 5. num. 61. vers. septimus, ubi dixi, quod in causa salarii debet famulo pauperi potest procedi tempore feriaro in honorem Dei, ex quo illud salarii succedit in locum alimentorum, quorum causa dicitur pia.

- 9 Amplia hanc illationem, vt procedat etiam non constet de paupertate famuli, seu operarii petentis mercedem, quia adhuc dicendū appellatio, & ratio est duplex. Prima, quia scriptum est in iure diuino non morabitur opus mercenarii tui apud te usque ad mane, Rebuff. tract. de sentent. prouid. 3. glof. 7. num. 1. tom. 1.

fol. 289. & alia loca eiusdem sacrae scripturae vide lib. preced. cap. 5. num. 63. & ob mercedem Neptuni, & Apollini retentam in constructione maiorum Tiole succedit illius demolitio, vt retuli d. cap. 5. num. 63. unde forsitan cūcitur, quod & ij, qui procuratoribus, & Advocatis patrocinij mercedem, seu verius, honorarium non soluant, quandoque succumbant in causa, aut illius finem, consumpto iam causae valore, vix restitui haredes videant. Secunda ratio est, quia operarii paupertas, vti qualitas naturalis, praesumitur ab eorum tract. de pauper, & eius priuil. §. 6. num. 1. tom. 8. fol. 146. nam diuinit inferunt mutationem, quae non praesumitur, nisi probetur, Masca. tract. de probat. concl. 1154. num. 1. & seqq. lib. 3. sed quilibet nascitur pauper, & nudus, inferunt nudum cum se natura ex aut, teste Carotte, & maxime praesumitur paupertas in famulis, & operariis, qui vt plurimum ex fudo vultus viuunt; quare ex Regijs constitutionibus Franciae executio sententiae, quae quis condemnatur ad soluendum salarii famulis, seu operariis, sit non obitante appellatione, nulla habita consideratione, aut mercede indigeant ad se alendum, vel non indigeant, Rebuff. d. 211. §. glof. 7. num. 1. & 2. Et Signaria iustitia hic in Cuna, quando agitur de mercede promissa, vel de mercede iniuncta, qui est solitus locare operas suas, & eum, qui est solitus conducere, non solet rescribere in commissione appellationis, nisi cum clausula (sine prauidicio legitime executionis) aut (sine retardatione executionis) praesertim quando sententia est lata in Tribunali Reuendissimi D. Gubernatoris Vibia. Marchef. tract. de commiss. par. 1. in commiss. appellationis causae, merced. cap. 19. num. 22. & 23. fol. 266. in 2.

- 10 Imprimis Quod si agatur de mercedibus non conuentis, neque iniunctis locare, & conducere, Signaria solet rescribere, & committere causam cum clausula (si quid exequendum) Marchef. d. cap. 19. num. 24. Et ubi agatur de mercede non conuenta, sed iniuncta locare, & conducere, & Signaria sentiat, iudicem à quo excessus in taxatione mercedis solet in aliqua parte dare executionem, & in alia appellationi simpliciter deferre, aut aliter suo arbitrio sub diuersis temperamentis rescribere, Marchef. d. cap. 19. num. 25. & cum hac ampliatione, nulla habita ratione, an petens mercedem

fit pauper, videtur transire Magno. in flo-  
ri. n. decif. 12. domiaus. num. 11.

11. Infero tertio, quod si tenentia, qua quis datur tutor, seu curator, non appellat, l. 1. §. si quis, ff. quan. appell. sit. Rebuff. tract. de sentent. provis. art. 3. glof. 2. num. 1. com. 1. fol. 176. & 11. act. de appell. art. 7. glof. 2. nu. 18. verif. septimo. com. 3. fol. 703. de Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 146. nam, quia dare tutorem, seu curatorem est actus pius, ideo potest dari etiam tempore fuero in honorem Dei, ut scripti lib. precedenti, cap. 5. num. 102. & 103.

12. Hec illatio non est vera, quia textus in d. §. si quis, non prohibet appellationem, sed ait, quod non oportet appellare, eo quia debet is prius intra tempora prelitura allegare excusationem, quæ si fuerit repulsa, tunc, inquit, appellabit, quia antea frustra appellaret, & pendente appellatione, interim pupillo dabitur curatus, Rebuff. d. art. 3. glof. 2. sub nu. 1.

In casibus declaratum an, & quando liceat appellare, vide infra limit. 18.

# LIMITATIO IX.

## IN SUMMA RIV M.

**EXECUTIVA** excludunt appellationem, num. 1. & seqq. in quibus multipliciter comprobatur hæc limitatio.

Ampliat. I. hæc limitatio, ut si agatur in foro, ubi statutum concedat paratam executionem instrumentis, denegetur appellatio, etiam si instrumentum sit celebratum in loco, ubi non extet eiusmodi statutum, nu. 9.

Ampliat. II. ut procedat in obligationibus, quibus in decatu Mediolanensi partes prestantur, ut debitor possit conveniri coram executantibus in forma camere, &c. num. 10.

Ampliat. III. ut appellatio denegetur non solum obligato in instrumentis, sed etiam ratificanti, sed hæc ampliatio explicatur distinguendo de duobus casibus, nu. 11. & seqq.

Ampliat. IV. ut habeat locum etiam si instrumentum, seu obligatio cameralis non essent legitima, quia adhuc daretur executio parata, nu. 12. & seqq. in quibus declaratur multipliciter.

Ampliat. V. ut non possit appellari ab interdicto, nu. 13.

Sublimitatur I. eadem limitatio, ut non proce-

dat, quando sit actus via ordinaria, quia, tunc datur appellatio, num. 14. — Ampliat. hæc sublimitatio, ut actor non possit relinquere viam ordinariam, & agere via executionis, nu. 15. — Et quid si actor vellet resistere executioni, num. 16. — Et quid si reus fuerit contumax, num. 17. — Et quid si actor protestatur effectus, quod si reseruat viam agendi executionem, num. 18. — Et quid si in instrumento contaret passum, quod creditari liceret variare, num. 19.

Sublimitatur II. ut non procedat in creditore agente, quia is potest appellare à denegata executione, nu. 20.

Sublimitatur III. ut non procedat quoad effectum deolutionem, quia ad hunc effectum datur appellatio, num. 21. — Extenditur primo hæc sublimitatio etiam si obligatus remittat effectus appellationis, nu. 22. — Extenditur secundo in Regno Francia, nu. 27. — Extenditur tertio, ut actus à renouatione executionis possit appellare non solum deolutionem, sed etiam suspensionem, nu. 28. — Subextradatur ut etiam, reus possit appellare suspensionem, si in primo instantia fuerit absolutus, & deinde in secunda, condemnatus, & ampliat. ibidem. — Extenditur quartum si causa appellationis à sententia Audientie Camera fuerit dimissa, quia, non facta mentione de obligatione camerali, omissis operantibus effectus suspensionis, nu. 29.

Sublimitatur IV. ut non habeat locum in mandato de extendendo obligationem cameralis, secundum d. l. 1. testium, nu. 30.

Sublimitatur V. quando reus opponit exceptionem admissibilem, & index non admittit, quia à non admissibile potest appellari, num. 31.

Sublimitatur VI. quando in appellatione exprimitur instans appellans, num. 32.

Sublimitatur VII. quando instrumentum seu obligatio cameralis venires probanda per testes, num. 33. & seqq. in quibus dantur declarationes, & exempla declarationum, usque ad finem.

**LIMITA IX.** ut non procedat in executivis, quia in eis non appellatur, Nicell. tract. de concord. glof. coucou. 6. fol. 8. num. 37. com. 1. §. fol. 191. & non est opus ad hanc limitationem probandam plura allegare, quia factis probatur ea allegatis in sequentibus duabus limitationibus, quæ sunt synochimæ, seu omnino connexæ cum istâ, & ex dictis hæc, eadem limitatione, num. seqq.

Cōprobatur hæc limitatio multipliciter. Primo, quia in his, quæ celeritatem desiderant, & ideo expedienda sunt sine dilatione, non admittitur appellatio l. 6o. ff. de appell. recip. Maran. in suo spec. par. 6. ad 5. princip. in verbo. & quandoque appellatur dimit. 4. num. 330. fol. 307. & quæ sunt ista, quæ celeritatem desiderant, habes in d. l. fin. & ponit Spec. tit. de appell. §. in quibus verificatio. m. 10.

Sed ista dicuntur executiva. Ergo in executivis non datur appellatio.

Secundo, quia à sententia, quæ fecit transitum in iudicatum, eo quia non fuerit appellatum, vel eo quia sint tres sententiae conformes, non datur appellatio per 2a, quæ scripti supra limit. 2. num. 1. & 65. & seqq. Sed res iudicata est materia executiva. Ergo in executivis non datur appellatio.

3 Tertio, quia in causis mercatorum, quando agitur de litteris cambi, vel privatis scriptis non admittitur appellatio, si cœdimus Ruginello tract. de appell. §. 2. cap. 39 num. 93. cum Soccr. Jun. quem citat in cons. 138. num. 8. lib. 3. non loquitur simpliciter, sed in terminis statuti. Sed eiusmodi causæ sunt executivæ. Ergo in executivis non admittitur appellatio.

4 Quarto, quia ab obligatione formæ camere non datur appellatio. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 17. vers. amplius. libi, quam theoricam. Gallef. ad form. oblig. camer. par. 3. rubr. de liquid. in fine, num. 10. tom. 6. par. 1. fol. 361. & in rubr. seq. reliqua de processu, num. 44. fol. 363. & latius, & distinctius rubr. seq. in qq. post. process. incident. num. 7. & seqq. fol. 364. dicens, admitti appellacionem solum ad effectum devolucionis, non retardata executione, Lancell. 112. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 53. princip. in fine num. 59. tom. 5. fol. 384. Tessi. Fossan. decis. 26. instrumeta. nu. 11. fall. 5. Maschell. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 2. nu. 27. & 28. fol. 33. & cap. 5. no. 7. & seqq. & nu. 10. & seqq. fol. 27. & seqq. & Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 127. & 130. Sed obligatio cameralis est executiva, quia habet executionem paratam, ut late prosecutus sum supra lib. 1. cap. 62. num. 17. q. 4. Ergo in executivis non datur appellatio.

5 Ratio, quare ab obligatione formæ ca-

meralis non admittatur appellatio, est, quia licet obligatio cameralis non habeat executionem paratam vigore alicuius statuti, vel consuetudinis, tamen habet eam, & non admittit appellacionem, quia componitur ex materia, quæ de iure communis est exclusivæ appellacionis: Primo enim componitur ex confessione iudiciali debitoris, & deinde ex præcepto facto contra ipsum debitorem confessum, ut, loquendo de guarantigia, & de præci Curia Romanæ, scribit Paul. de Cast. in l. 36. post tem iudicatam. num. 3. ff. de re iud. & loquendo de obligatione formæ camere, scribunt Gallef. in tract. ad form. camer. oblig. par. 1. q. 2. num. 11. & seqq. tom. 6. par. 1. fol. 351. Vestr. d. cap. 3. sub num. 17. & 18. & Ruginell. d. §. 2. cap. 3. num. 130. & Iulius explicat supra lib. 1. cap. 62. num. 17. & qui condemnatur ex propria confessione nun appellat, Abba. Gemin. Felyn. & alij, quos citavi, & sequor sum supra limit. 4. nu. 35. & quia notarius, coram quo debitor in instrumentum confitetur debitum, non habet administrationem, & ideo potest dubitare de viribus confessionis, ut dicit Paul. de Cast. vbi supra, & consequenter magis dubitari potest de viribus præcepti, quod faceret formula cameralis obligationis observari, ut dicc omnia fierent coram ipso Auditore Camere, vi patet ex formula, quas recenset Gallef. d. par. 1. & ex his, quæ scripti d. cap. 62. sub num. 17. Secundo componitur ex susceptione præcepti ad solvendum, ut patet ex his, quæ scripti d. cap. 62. sub num. 17. & apertius ex ipsa cameralis obligationis formula, quæ omni fuit, & est etiam hodie in usu, unde licet confessus posses, allegando confessionem esse erroneam, appellare à præcepto, seu sententia, Gloss. bal. Ant. de Butr. Card. Alex. Dec. & Gallef. quos citavi, & sequor sum supra limit. 4. sub nu. 47. rest. 2. iam, suscipiendo præceptum, nun potest appellare, quia per susceptionem, seu acceptionem præcepti dictum renuntiare iuri appellandi, vi ex Franch. Card. Alex. Felyn. & Dec. veni, & sequor sum supra limit. 2. nu. 35. & 37. quia accipiendo præceptum acquiescit præcepto, & confessi acquiescentes sententiæ non possent amplius appellare, Ang. Aret. & Card. Alex. quos citavi, & sequor sum dicta limit. 4. num. 36. extend. 6. Tertio componitur ex susceptione censuræ, & mandati executionis, unde sic obligatus habetur,

ac si esset iudicialiter confessus, vel de debito constaret per rem indicatam, Hier. Gabr. cons. 67. cefio. num. 8. lib. 1. quem post Torrett. refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 98. Quarto componitur ex pacto, & expressa renuntiatione, qua debitor iureiurando promittit, & renuntiat appellationsi, & luri appellandi, quod pactum, & renuntiatione tollit appellacionem, ut laic scripsi, & declaravi supra limit. 1. num. 1. & seqq. hoc pactum est valde utile, quia, cum hodie illa praxis constituendi procuratores ad constituendum, & accedendi ad Auditorem ad constituendum recesserit ab aula, & solum siliissime servetur, qsi obligatio eameralis est concepta cum clausula constitutionis procuratorum, quo casu citatur debitor ad constituendum, confiterique videndum, & actor in termino relationis obtinet mandari confiteri, & nulla sit confessio, & quando est concepta sine dicta clausula, & idem est consensus in mandatum, citatur ad videndum relaxari mandatum, quod si non sit consensus in mandatum, citatur ad vide olem decerni, & nulla interuenit vera, vel ficta confessio, posset propterea dubitari non solum, an esse concedendo executio parata, cum deficiat confessio, ut ex Paul. de Cast. reuol. supra, sed etiam posset dubitari, quod processus esset notari iustus.

6. Quinto, & ultimo comprobatur, quia à precepto executionis, ubi ex vi statuti deuit parata executio, denegatur appellatio, Moder. tract. de process. execut. par. 4. cap. 2. sub nu. 18. & seqq. sed iste est casus executiuus. Ergo, &c. de quod statuta communiter concedant instrumentis publicis executionem paratam, scribit Paul. de Cast. in l. 36. post rem iudicatam. sub num. 3. ff. de re iud. & ego latius ostendi supra lib. 1. cap. 62. num. 13. & seqq.

7. Ratio, quare non detur appellatio ab executione publicorum instrumentorum, potest esse, quia videtur grauiorem modici preiudicij, cum possit reparari in iudicio petitionis, vel in causa appellacionis de uoluntate, nam admittitur appellatio de uoluntate, ut considerat Casar. Barz. in bononi. decis. 41. egerat. sub num. 1. nec videtur solutum, quod creditori auferri potest per ea, quæ cumulat Contar. in l. unica, in ultima ratione decidendi num. 7. & seqq. Cuius d. momen. poss. & potest de facili sufficere, quia

debitori reservantur in alio iudicio omnes exceptiones, & defensiones, vi dicit infra sub num. 53.

8. Ratio melior potest esse, quia quanto lex, seu statutum dar instrumentis, seu laudis executionem, tunc appellans videtur in effectu appellare ab executione, & appellatio ab executione regulariter non admittitur, præsertim quoad effectum suspensiuum, ideoque posset, pendente reductione, peti executionem laudi, si laudum ex forma statuti habeat executionem paratam, argumentatur Lanc. tract. de attent. par. 3. cap. 16. de attent. reduct. &c. num. 37. & 38. fol. 393. & quod ab executione non deuit appellatio latius prosecutus sum limit. 1. seqq.

9. AMPLIA I. hanc limitationem præsertim in hac quæstione, & vltima comprobatione, ut si agatur in foro, ubi extat statutum, quod concedat paratam executionem instrumentis publicis, tunc denegatur appellatio, etiam si instrumentum publicum sit celebratum in loco, in quo non extet hoc statutum de concedenda parata executione instrumentis publicis, quia statutum, quod instrumenta publica habeant executionem paratam, respicit ordinatores, non decisoria iudicij, Ben. de Barz. tract. de garantig. par. 1. q. 8. to. 6. par. 1. fol. 343. & alij, quos effert, & sequitur Casar. Barz. in bononi. decis. 41. egerat. sub num. 12. vers. ad secundum. & nu. 13. & 14. & patet ex eo, quod prohibitio appellationsis quoad effectum suspensiuum suum respicit ordinatores, ut reuol. & sequutus sum lib. præceden. cap. 2. nom. 461. in fine, & quæst. seq. num. 3. & seqq. & statutum in ordinatores ligat etiam externos, vi reuol. & sequutus sum d. cap. 2. sub nu. 651. & quod exteri, & iudex gaudent beneficio statutorum in ordinatores scribit Cas. Barz. d. decis. 41. num. 14. & 15. & 16. quod liget quamlibet personam dixi d. cap. 1. num. 325.

10. AMPLIA II. ut procedat in obligationibus, quibus in ducatu Mediolanensi contrahentes paciscuntur, vi debitor possit conueniri contra Executores in form. cameræ, & fortius si paciscantur, ut possit ita conueniri ac si esset debitor ipsius cameræ, quia eiusmodi obligatio, & pactum recipit robur ex ordine Senatus Mediolanensis, edito anno 1580. & relato per Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 3. sub num. 122. vers. verum si forte. & denegatur tunc de hinc appellatio;

Rugine d. cap. 3. num. 159. dñs. u. 113. & seqq.

Ratio huius ampliacionis est, quia debitor, qui sit pacificus, in effectu, & virtutibus renuntiat iuri appellandi, quia fisci debitores, qui exiguntur ab Executoribus Camere Mediolani, non possunt appellare per ex., quia scribit Rugine d. l. 2. cap. 3. num. 97. & seq. & num. 132. & quae scripsi infra libris, 17. Ergo debitor, pacificando, ut possit conveniri coram Executoribus in forma camere, renuntiat appellacioni, prout in simili hic in Vibe, qui se obligat in forma camere, censetur renuntiare iuri appellandi, ex quo formula camerale obligacionis componitur ex pacto, & renuntiatione appellacionis, ut dixi supra num. 5. unde licet in obligacione non sit extensum istud pactum, seu renuntiatione, sed simpliciter debitor se obligaverit in forma camere cum clausula (et cetera) tamen hac clausula extenditur ad renuntiationem appellacionis.

An tamen partes possint se submittere iurisdictioni illorum Executorum Camere Mediolani hoc non dispuro.

11. **AMPLIA III.** ut appellatio denegetur non solum obligato in instrumento, sed etiam capti instrumentum, seu obligacionem cameralem; sed pro exacta declaratione sunt distinguendi duo casus principales.

Primus casus est, quando ratificans fuit prius ab eo, qui actum gessit, obligatus in instrumento, licet ad eum obligandum nullum praeferret mandatum; & isto caso concludo, quod ratificans potest executivè conveniri, ac si ipse nec expressis verbis se obligasset, ut tenui Rot. de qua Mohed. dec. 8. alias 188. de procu. & ideo non potest appellare ad effectum suspensionum.

12. Confirmatur haec conclusio, quia ratificatio equiparatur mandato, cap. 10. ratificatione, de reg. iur. in 6. l. fin. C. ad senatus. maced. & equiparatur mandato special. l. 27. quod si de speciali. ff. de minor. 25. ann. Mandos. tract. de Inhabit. q. 33. num. 3. fol. 92. & Suid. dec. 123. capitulum. num. 11.

13. Secundus casus est, quando actus non fuit gessus nomine ratificantis, sed sua gestus nomine eius, qui actum ipsum gessit: de isto casu possunt adduci opiniones.

Negativa enim opinio, quod contra ratificationem non possit agi executivè, deducitur

titus multiplicit.

- Primo, quia neque in instrumento, neque in ratificatione est obligatus executivè, Ergo. 14. Secundo, quia ratum quis habere non potest, quod suo nomine gessit ab eo, cap. 9. ratum, de i. iur. in 6. Ergo, cum contractus obligacionis non sit gessus nomine ratificantis, non potest ratum haberi.

15. Neque valet responsio ad hoc arguentum, quod non potest ratificare ad sui commodum, & alius praeiudicium, sed quoniam suum praeiudicium potest ratificare actum ratiano suo nomine non gessit, ut ex pluribus articulis supra q. 11. non. 8. v. l. declarata istam.

Quia huic responsioni replicatur, quod & si quis, ratificando, sibi praeiudicet, tamen non potest conveniri ex illo actu ratificato, tanquam si ipse, nec alius eius, nomine fecisset illi actus, Cyn. in l. unica, nec si maior. num. 1. C. si in comuni eademque causa in integr. rest. post. fol. 95. & clarum Bar. in l. 1. §. sed eisi cum quis, sub num. 1. ibi, ut verò dicas aliter. ff. de vi, & vi arm. dum scribunt, quod si tu pignoraisti rem meam, nomine tuo, & ego ratifico pignus, tamen non possum conveniri a tione pignoratitia, Dec. conf. 181. viso puncto sub nu. 3. Olafsch. dec. 1. 38. anno sub num. 18. vers. non obstat, & e converso neque poterit actio pignoratitia agere, Cyn. & Bai. ubi supranon enim illa ratificatio transfert actum in ipsum ratificantem, quare remanet suum praeiudicium in eo, quod si vellet nec vendicatione agere repellatur, nec quod ratificavit.

16. Tercio, quia via executiva datur solum pro his, quae expresse legantur in instrumento obligacionis camerale, Rot. divers. dec. 741. domini dixerunt. num. 11. par. 1. & non competi pro his, quae veniunt ex interpretatione iuris, Galles. de oblig. camer. rub. de vi inst. oblig. camer. num. 14. & 25. fol. 360. Rot. divers. dec. 132. licet ageretur, 8. vers. quanto non obstat. par. 2. & dec. 741. domini dixerunt. num. 22. par. 1. idque tunc procedit, quando id, quod venit ex interpretatione iuris, deducitur p. modis agendi. Rot. dictis dec. 741. sub num. 12. vers. id id verum est, & dec. 132. nu. 15. & seqq.

Sed ratificans non est obligatus in instrumento obligacionis camerale, & potest solum intelligi obligatus ex interpretatione iuris, quia ratificando, videtur approbare, & deducatur per modum agendi. Ergo non potest

potest agi viâ executiua.

16. Confirmatur primo hoc argumentum, quia instrumentum mandat executioni in his, quæ in instrumento continentur, non in his, quæ tacite aguntur, cū hæc non debeant iure actionis ex eodem instrumento, sed officio iudicis mercatorio, Corn. conf. 141. in hac consulatione. sub nu. 6. lib. 3.

17. Confirmatur secundo, quia in tacita reconductione non dicitur renouata viâ executiua, quare licet sit, qui conduxit vique ad certum tempus sub obligatione camerali, vel alio instrumento, habente executionem paratam, si finita illa locutione, continuat, censetur reconducere sub eisdem pactis, & conventionibus, tamen non remanet obligatus in forma camere, seu alia forma habente executionem paratam, Galles. ad form. camer. oblig. rubr. de vi instrum. oblig. camer. num. 18. fol. 360. & Canar. tract. de execut. inst. q. 44. num. 82. tom. 3. fol. 44.

18. Quarto, quia prohibitio appellacionis, & processus executiui exorbitat a iure communi, ergo in dubio est respondendum potius pro appellacionis admissione.

19. Assumantur opinio contraria præcedenti, probatur ex his, quæ scribit Gram. decis. 103. illust. nu. 1. de 12. dicens, quod etiam si illa commissio obligasset non nomine Don Arralis, sed nomine proprio, ratificando postea Don Arralis, obligatur, & habetur inde ac si ab initio se obligasset, neque, inquit, obstat quod id, quod non est gestum nomine meo, tamen habere non possum, quia illud procedit quoad eummodum ipsius ratificantis, sed quoad præiudicium, solum potest quis ratificare id, quod non est gestum nomine suo.

20. Iterum prior opinio negatiua, quæ est vera, quæquid scripserit Gram. qui non omnino declarat, & potest eius doctrina procedere in casu sequentis limitationis.

Limita eandem opinionem negatiuam, ut non procedat, quando quis ultra ratificationem declarat obligationem, quam ratificat, fuisse factam de suo ordine, & mandato, & ideo se eam ratificare, quia tunc posset exequutione conueniri, ac si ipsemet ab initio contraxisset illam obligationem, & ratio est, quia tunc ratificat alium suo nomine gestum; etenim fuisse eius nomine seu de eius mandato gestum, probatur eiusmet confessione, quæ est maior quocumque

publico instrumento, Bil. conf. 192. propositum. sub num. 8. ver. sed superest. lib. 3. Cratet. conf. 61. domini. sub num. 3. & conf. 17. fol. 11. in fine, & ideo succedit, quod scripti supra in primo casu.

Confirmatur primo hoc limitatio, quia tantum est dicere, ego ratifico istam obligationem, quia fuit facta de meo ordine, & mandato, quantum dicere, ego me obligo ad hæc omnia, quæ continentur in isto instrumento, quod proprie ratifices, & sic adest obligatio.

Confirmatur secundo, quia ratificando, & confitendo non venit ex interpretatione iuris, sed ex sua propria confessione, & sic est tertium argumentum adductum pro contraria opinione.

21. Extende declarando hanc limitationem, ut procedat etiam quando quis ratificando diceret, quod obligatio, seu instrumentum, quod ratificat, fuit factum ab illo contraheente, vi suo instrum. seu agente, quia est idem, ac si diceret, fuisse factum de suo ordine, & mandato.

22. Subextende istam extensionem, ut tamen procedat, quando ultra verbalem ratificationem accederet etiam ratificatio in facto per aliquem actum positum, puta, recipiendo ad sui utilitatem, & soluendo, vel aliter adimplendo obligationem, quia tunc tanto magis posset contra sic ratificantem exequutione procedi, prout istum casum habui in facto & obtinui coram Reuerendissimo A.C. & reo appellante, ac recurrente ad Signaturam illustre, fuit commissæ causa appellacionis sine præiudicio legitimæ exequutionis.

23. Confirmatur primo hæc subextensio, quia eo ipso, quod instrum. contrahit, & inserti in apothecam domini, ipso domino præseente, & sciente, tenetur ac si ipsemet contraxisset, Bar. conf. 97. quidam vendidit sub nu. 3. ibi, prætereà multum facit, lib. 1.

Confirmatur secundo, quia non solum interuenit ratificatio simplex, quo casu procederet, quod scripti supra sub num. 15. ver. qui a hinc, sed interuenit solutio, & agnitio debiti, confitendo actum esse gestum ad sui utilitatem, quo casu videtur ad se transferre obligationem contractam.

Confirmatur tertio, quia nos videmus, quod instrum. & factores possunt contrahere, & obligare banchem, apothecam, seu mensam talis; & tunc ille talis potest com-

ueniri, ac si se obligasset, licet sit obligatum eius dantibus, & non ipse expressè per ea, quæ scribitur. Not. diuersi. decil. 133. licet agentes. nu. 73. de sub. q. 23. par. 1.

4. **AMPLIA IV.** vel habens locum etiam in instrumentum, seu obligatio cameralis non esset liquidæ, sed veniret liquidanda, quia adhuc creditor non cogereetur agere via ordinaria, sed posset agere via executiua, & facta liquidatione, haberet portam executionem. Bar. in l. 1. versus finem num. 37. ibi, & per hoc, ff. de leg. 2. dum scribitur, quod si in instrumento sit promissum interesse, vel quid aliud incertum, potest alius instrumenti peti executio ex forma statutorum, sicut si contineret etiam quantitatem, & postea, inquit, in iudicio declarabitur quantitas, & in l. 1. num. 5. vers. sed quæro, de nunt. iudicis, quæ scribitur num. 2. C. de sent. quæ siue certi, quantis, dum scribitur, quod in iusticiis, in quibus valet sententia incerta, ut puta super petitione hereditatis, tutela, vel negotiorum gestorum, & similibus, pro quibus datur actio generalis, item super petitione interesse, pro quo datur actio singularis, sententia, si per eis lata, licet sit incerta, habet executionem paratam, facta liquidatione, nam actor petit mandati executioni sententiam, in qua iudicis est condemnatus ad interese, seu ad prestandam indemnitatem, & inopini inueni faciet articulos ad probandum quantitatem interese, nec est necessaria libelli oblatio, nec litis contestatio, & sic proceditur summarie secundum formam l. à dno pio. §. si super rebus, ff. de re iudic. sicut etiam, inquit, in sententia lata in iudicio vniuersali, in qua quis est condemnatus ad restituendam hereditatem simpliciter, quid enim sit in hereditate declarabitur in executione, & subdit, de ista est practica a hodie, quod instrumenta, quæ sunt guarantigiorum, vel confessaria, mandantur executioni, sicut sententia distinctiva, quæ est instrumentum, non est liquidum, peti executionem summarie, & facta articulos ad probandum, & hoc, quod dicit Bar. non esse necessariam, a contestationem litis in liquidatione sententia incerta, facienda per testes, retuli, & sequitur sum infra nu. 36. vers. Cræpore. Bal. in l. 4. de testam. voc. in fine, C. de testam. in d. dicens, licet instrumentum guarantigiarum, quæ habent executionem re vera purificatam, sed in iudicio non dum probatam, dicantur

instrumenta paca, & non condicionalia, tamen non perest procedi ad executionem, sed donec liquetur iudici, sicut in l. c. num. 19. vers. etiam conclusio, & num. 30. & 31. si de edem, dum declarando Bartolum, sed non in omnibus sequendo, scribit, quod secundum Bar. a petitione hereditatis procedi libellus, in quo peto, me declarari heredem, & aduersarium cogi ad restituendam hereditatem, & postea in executione examinabitur de ipsius rebus, unde, inquit, nota quod potest peti executio sententia non liquidæ, & postea fieri liquidatio in executione, & ex hoc notat etiam illationem, quam facit Bar. ad statuta, concedentia executionem paratam instrumentis publicis, quod si in instrumento promissum mihi satisfacere de damnis, & interese, possum petere executionem talis instrumenti, quoniam interese non sit liquidum, quia satis est, quod postea in processu liquetur, Alex. cons. 188. viso processu, num. 1. lib. 2. dicens, quod talia instrumenta non habent executionem paratam, nisi prius sint liquidata, Bened. de Bar. tract. de guarantig. par. 1. q. 3. in pluribus locis, & particulariter ibi, sed non debet iudex, fol. 340. Galle. ad form. camer. obligat. par. 3. cap. de liquidatione, num. 6. vers. tertia q. fol. 366. de ead. par. 3. expulsi vi instrumenti obligationis cameralis, num. 2. & 4. fol. 359. & quod non concedatur capere pignoræ, licet postea ipse Moder. lib. num. 32. quem retuli nu. 16. vers. contra. tenendo contra istos Doctores, dicai, super interese non liquidato non posse procedi, tamen ex hoc tanto magis confirmat, quod Doctores scribunt, & ipse sequitur, quod non possit denegari ad actum executionis, & certe hæc est communis opinio, quæ non habet contradicentem, quinimo in tantum admittunt omnes, quod non possit denegari ad actum executionis ante factam liquidationem, ut aliqui, de quibus dicimus infra seq. declar. voluerunt, quod acque peti possit executio, nisi



nisi prius fuerit facta liquidatio.

Infero ex dictis in hac ampliatione, verum non esse, quod scribit Moder. tract. de process. execut. par. 3. cap. 1. sub num. 33. & 34. & cap. 5. num. 25. dicens, quod si quantitas non est liquida, iudicis officium est remittere creditorem super eo, quod non est liquidum, ad ordinarium processum, videlicet, oblatio libello, & lite demum contestata, & exposita demum sententia diffinitiva, & tunc dabitur, inquit, executio.

35 Declara primo eandem ampliationem, vel licet iudex non debeat concedere executionem instrumenti, nisi prius sit liquidatum, iuxta prædicta, tamen debet admittere actionem ad petendam executionem, & debet condemnare reum ad damna, seu interesse, vel quid simile, Bas. in locis citatis in præcedenti ampliatione, Bened. de Barz. d. par. 1. q. 2. ibi, sed tamen, fol. 341. quem refert, & sequitur Gallef. d. cap. de liquidatione, num. 6. in fine, fol. 361. & quod hæc opinio sit communis, testatur Ias. in d. l. 1. sub nam. 31. ibi, ego etiam, & num. 32. in ultimis verbis, verbi tenendo communem. ff. de eden. & de comuni etiam testatur in addit. ad Bar. Paris. quem citat Moder. d. tract. de process. execut. par. 3. cap. 1. nu. 31. in fine.

36 Confirmatur hæc declaratio ex stylo, quia citamus aliquem, vel heredem, ad vendendum, &c. & illo opponente, nihil fieri, nisi legitimis personis, nos legitimamus personas, & deinde procedimus ad ulteriora in petitione executionis, facta ante legitimam personam, qui legitimatio est liquidatio instrumenti, quare Bened. de Barz. d. q. 2. in fine, vers. venio ad quintum, tom. 6. par. 1. fol. 341. & Moder. tract. de process. execut. par. 4. cap. 1. sub nam. 18. scribunt, quod, si quis potest opponere exceptionem instrumenti non liquidi, sicque præsupponit petitionem executionis ante liquidationem, & tamen nullum dicunt verbum, quod debeat postea, facta liquidatione, renouari petitio.

Contra istam declarationem, quod imò executio peti non possit, tenet Bas. in l. 1. in 1. lectura, col. 4. vers. non obstat in fine, ff. de leg. 3. de decurs. verus esse, quod debeat prius peti declaratio, quum petatur executio, Ias. in d. l. 1. sub nam. 31. ibi, ego etiam teneo, & sub num. 32. ibi, unde tutius. ff. de eden. dicens, tutius esse, quod aue omnia fiat liquidatio peti iudicem, citata parte, quantum

si damnum, vel interest, & postea, facta liquidatione, procedat ad executionem, & Moder. d. par. 3. cap. 1. sub nam. 33. dicens, hanc opinionem Iasonis esse communem, quod videlicet super interesse non dum liquido non debeat procedi ad decretum patet executionis, de qua, inquit, cum hodie agatur, hodie constare debet, & non aliter.

37 Confirmatur hæc contraria opinio, quia in obligatione cameræ nunquam devenitur ad executionem, nisi præcesserit liquidatio: At enim obligatio cameralis est sine censuram, & mandati susceptione, & tunc in primis requiritur liquidatio, quia, cum obligatio cameralis non habeat vim executivam, nisi vigore præcedentis confessionis, vi scripsi supra num. 5. & confessio per procuratorem fieri non possit, non liquidatio prius negotio, super quo est facienda confessio, remanet indubitabile, quod ante omnia, & separationem peti se est facienda liquidatio, Gallef. ad form. cam. oblig. par. 3. cap. de liquidatione, nam. 7. & 8. tom. 6. par. 2. fol. 361. & cap. quæst. post process. in edem. nu. 12. 33. & 34. fol. 361. & 364. imò ante factam liquidationem deficit mandatum procuratori, & iudici iurisdicção, Gallef. d. num. 34. At obligatio cameralis est cum susceptione censuram, & tunc usus habet, quod, productio, vel repetitio instrumenti, adducuntur probationes super liquidatione, & ea perfecta, petitur relaxatio censuræ, & mandatum executivum, Gallef. d. cap. de liquidatione, num. 12. fol. 361. sique liquidatio ubique præcedit executionem obligationis cameralis.

Non discedo à declaratione.

38 Neque obstat opinio contraria, quia respondet, quod potest procedere in executione facti, nam cum quis petit executionem generaliter super aliquo iure universali, vi puta super hereditate, vel super alio debito velato, quod nos vocamus executionem iuris, iudex potest eam decernere, quoniam non sunt liquidæ res hereditariæ, seu quæritæ velatæ, at cum is, qui obtinuit decerni executionem, vult venire ad executionem particularem super tanto, seu super certa re, quam vocamus executionem facti, tunc debet liquidari, citata parte, & non facta liquidatione, non debet deveniri ad actionem executionis.

39 Minus obstat confirmatio sumpta ex his, quæ scribit Gallef. de obligatione camerali, non

no enim placet, praestari in primo mebro; id est, quod obligatio cameralis habet vim, à confessione, quod hodie non est verum, cum habeat potius vim ex pacto, & conventione parium, ut scripti supra sub num. 5. & dato, quod haberet vim à confessione, ut dicit Gallef. tamen posset procurator confiteri, extare damna, & interesse, non determinata quantitate, & consequenter Auditor posset condemnare, & decernere executionem ex illa confessione.

30. Declara secundo, extendendo eandem applicationem, ut parata executio detur etiam si in promissione addit pactum, quod si apparuerit, non deberi tantum, quantum promissum, debeatque solum illud, quod appa-  
ruerit, esse debitum, ut puta, si promittas scireis mille cum pacto, quod si facto calculo apparebit, debet minorem quantitatē, illa sola minor quantitas debeat; tamen, calculo etiam non facto, dabitur executio parata pro quantitate expressa futurorum, nolle, & deinde fieri liquidatio, Gallef. ad form. cam. oblig. post. tert. part. cap. de vi instrumenti obligat. camet. vers. secunda consideratio, nu. 3. tom. 6. par. 2. fol. 359.

31. Insere generaliter ex hac declaratione, quod si tu promiseris mihi aliquid in genere, & simpliciter ex causa tam in esse deducta tempore contractus, ut puta, promiseris mihi satisfacere de omnibus damnis illatis, pro quibus obligaveris omnia tua bona, dando mihi facultatem capiendi eorum possessionem propria auctoritate, etiam liquidatione non facta, ego potero eam capere, non aliter liquidatis damnis, quia sic est convenum inter nos ex causa iam in esse deducta tempore contractus, Bar. in l. 3. creditores, in 2. lectura q. 3. num. 16. vers. respondeo, C. de pign. & Gallef. ad form. camet. oblig. par. 3. cap. de liquidatione, num. 10. tom. 6. par. 1. fol. 361.

32. Secus est, si promittatur ex causa non dū in esse deducta, ut puta, si tu promiseris mihi non contrahere sub poena scutorum mille, pro quibus obligas omnia tua bona, dando etiam mihi licentiam capiendi eorum possessionem propria auctoritate, quia licet tu contraheris, tamen ego non possum ingredi possessionem, nisi prius liquidaveris, quod tu contraheris, Bar. in d. l. 3. creditores, q. 3. num. 14. concludens, quod si quod praecesserit aliqua liquidatio iudicis, vel partis, non potest sustineri illa lex, & Gallef.

d. cap. de liquidat. nu. 1. vers. q. si fol. 361. 23. Restringe hanc illationem in ista vlcima parte, dum dixi, requiri liquidationem su-  
dicis, ut non procedat, quando liquidatio in-  
deducitur in notorium per ipsum exercitum; ita, quod actoris intentio est fundata, nisi per adversarium probetur aliud, ut quando capior in ipso loco, in quo est prohibendum morari, quia isto casu non requiritur liqui-  
datio iudicis, Bar. in d. l. 3. q. 3. sub num. 14. ibi, quandoque debet un.

34. Declara tertio, ut quamvis instrumentis executiis detur executio parata, etiam non facta liquidatione, ut retuli, & sequens sum supra num. 14. & seqq. tamen liquidatio facienda ante executionem factam iuxta, ea, quae scripti supra num. 28. admittit omnes exceptiones, admissibiles de lure communi in negotio liquidationis, sicut si ageretur via ordinaria, quia negotiorum liquidationis est diversum, & non habet privilegium executivum, Gallef. ad form. camet. oblig. par. 3. cap. de liquidat. num. 3. tom. 6. par. 1. fol. 361.

35. Tempora hanc declarationem, ut quamvis adversus liquidationem possint opponi omnes legitimae exceptiones iudicii ordinarij, ut dixi, & in earum discussione requiratur iudicio partis, & legitime probationes, ut dixi infra nu. 41. & 42. tamē non est necessarius ordo iudicii ordinarij, & ideo non requiruntur libellus, contestatio litis, & alia similia, sed proceditur summarie, &c. ut, loquendo de liquidatione sententiae incertae, & de liquidatione instrumenti, scribit Bar. in l. 2. nu. 5. vers. sed quicquid de nu. 6. C. de sent. quae sine eer. quāt. quae referūt & sequuntur Felyn. in cap. 16. sicut. sub num. 4. vers. finem, de sent. & re iud. & Gall. cap. de liquidat. nu. 5. fol. 361. & ego supra sub nu. 24.

Quamvis idem Bar. in l. 3. creditores, q. 3. num. 15. vers. sed qualiter, C. de pign. in secunda lectura, scribat liquidationem esse faciendam, parte citata solemniter, libello, oblato, & lite contestata.

36. Declara quarto illative ex tertia procedent declaratione, quod etiam instrumentis executiis detur executio parata, etiam non facta liquidatione, ut dixi, tamen ab excessu liquidationis dabitur appellatio per ea, quae, loquendo de appellatione ab excessu taxatione in re iudicata, scripti limit. seq. nu. 28. & num. 55. & seqq. & quod à sententia super liquidatione instrumenti possit appellari.

pellari scribit Roginell. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 349. in verbo liquidatio.

37 Etiam de hac declaratione, ut sit vera etiam in obligatione camerali, quia in eo, quod est excessus, deficit res iudicata, & deficit instrumentum; quia alias non esset excessus.

38 Nec obstat, quod Gallef. ad form. camer. oblig. par. 3. cap. quæst. post procef. incident. num. 12. tom. 6. par. 2. fol. 364. quem etiam citat supra sub num. 24. scribat, quod cum de natura obligationis cameralis sit, ut non procedatur ad executionem, nisi prius interveniat liquidatio, & deinde confessio, non potest considerari excessus, ex quo iudex dat executionem domtaxat pro summa per partem seu eius procuratorem confessata.

Quia respondeo dupliciter. Primo, quod ille usus, seu stylus constituendi debiti hodie non servatur, & dato, quod servaretur, est quedam confessio imaginaria, ut scripti supra sub num. 5. ibi, quarto componitur. Secundo respondeo, quod etiam confessus potest appellare, si exprimat iustitiam causam, ut retuli, & sequutus sum supra limit. 4. princip. num. 47.

39 Subdeclara eandem declarationem, ut semel tantum, & non bis liceat appellare, Felyn. in cap. 15. quoad consultationem num. 20. vers. nihilominus prima opin. versus finem, ibi, scias etiam quod vbi appellatur ab executione excessiva, de sen. & re iud. & Vell. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 12. vers. imò. ibi, adnoto tamen fol. 197. vbi alios citat, & ita servatur hic in Curia, quantumvis liquidatio sit magna, quia liquidatio venit in executione, & ab excessu executionis semel tantum potest appellari, ut retuli, & sequutus sum limit. sequ. num. 1.

40 Liquidatio quibus probationibus fieri possit, vide Bened. de Barz. tract. de quæst. 2. par. 1. q. 1. vers. ad secundum fol. 341. & Gallef. ad form. camer. oblig. par. 3. cap. de liquidatione. sub nu. 2. & 4. fol. 361. uterque est in tom. 6. par. 2.

41 Quod in liquidatione requiratur citatio partis, vide eundem Bened. de Barz. d. q. 2. vers. modo hoc fol. 341. & Gallef. d. cap. de liquidat. num. 1. fol. 361.

42 Nunquid requiratur declaratoria iudicis super liquidatione, vide eundem Bened. de Barz. d. q. 2. vers. descendendo. & Gallef. d. cap. de liquidat. sub num. 13. & 15. fol. 363.

mihi enim placet opinio cetera communem, quam videtur amplecti Gallef. vbi supra, videlicet, quod non sit necessaria, reiecta distinctione Barz.; nam eo ipso, quod index procedit ad executionem, videtur interlocutorius, cum in istis executionibus non requiratur solemnitas iuris postuli, qualis est solemnitas pronuntiationis super liquidatione, Gallef. d. cap. de liquidat. num. 9. fol. 361.

43 **AMPLIA V.** ut neque possit appellari ab interlocutoria, seu alia pronuntiatione, tum quia obligatio in forma cameræ habet paritatem executionem, & ideo celeritatem desiderat, quo casu appellatio non esset prohibita a diffinitiva, sicut ab interlocutoria, cum ita per appellationem ab interlocutoria, sicut per appellationem a diffinitiva impeditur celeritas, ut in causis possessoria scripti supra limit. 6. princip. num. 7. num. 37. tum quia appellatio est prohibita in instrumentis publicis, & obligationibus forme cameræ, & sic in tota causa, & non restrictivè in decretis diffinitivis, vide pro hac ampliatione supra limit. 6. mem. 7. num. 35. conspicebat secundum.

44 **SVBLIMITA I.** eandem limitationem, ut non procedat, quando iudicium, quod poterat instrui via executionis, fuit instructum, & terminatum via ordinaria, quia tunc dabitur appellatio per ea, quæ loquendo de obligatione forme cameræ, & testand. seu illa obtinuisse in Signatura iustitiæ, scribit Contar. in l. vnic. limit. 14. num. 5. Cui de mom. poss. & ex eo refert & sequitur Rogin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 163. & quod si index in aliquo casu potuisset ex dispositione statuti procedere ad executionem, absque condemnatione, & tamen non processerit, sed pronuntiaverit, & condemnaverit, possit tunc reus appellare, eo quia iudex non est secutus viam statuti, scribit Alex. conf. 113. viso themate. sub num. 9. vers. plus dicit. versus finem, ibi, accedit quia lib. 5.

45 Amplia hanc sublimitationem, ut sit adeo vera, quod actor, qui cepit agere via ordinaria, non possit illam mutare, & agere executione, quia ad hanc mutationem non admittetur, & ideo causa remanebit appellabilis.

Ratio huius ampliationis est, quia actor, qui poterat ad sui electionem agere via ordinaria,

dinaria, vel via executiva, si cuperit agere via ordinaria, non potest eam deferre, & agere via executiva, Gallie ad form. camer. oblig. ad 3. part. q. 1. sub nu. 4. tom. 6. par. 2. fol. 353. C. de Grassi dec. 1. alias 191. plures. nu. 1. de sent. excom. fol. 303. Jacob. Cancer. var. resolut. par. 1. cap. 17. de appell. num. 34. vers. item. & lase Moder. tract. de process. execut. par. 3. cap. 31. sub nu. 30. in fine, vers. ceterum. & num. 37. & seq. & scripti super lib. 1. cap. 62. in fine, & cap. 76. sub num. 9. q. 2. quia habens duas vias, quare elegit, illa sibi patere debet. Bal. in l. 1. sub num. 2. C. de execut. rei iud. & Paul. de Cast. conf. 78. super eo. num. 3. vers. praeterea. in fine. lib. 1. & ita tenent communiter omnes.

Constatitur hanc ratio, quia si creditor, qui potest ex conventionione, vel ex dispositione statuti ingredi possessionem debitoris propria auctoritate, adjuvet iudicem, sibi praedictat, ut eam amplius propria auctoritate ingredi non possit, quia via, quam elegit, sibi patere debet per eam, quae scribit Bal. d. l. 1. sub num. 2. C. de execut. rei iud. & in l. 2. sub num. 19. vers. decimo quaro. C. de servit. & aqu. & in terminis. Off. sub. dec. 1. 34. ex aff. bal. 1. 8. & dec. 163. alia sept. num. 17. Menoch. tract. de adipisc. poss. rem. 5. q. 23. num. 157. & Jacob. Cancer. var. resolut. par. 1. cap. 17. de appell. num. 35. quare dominus, qui potest propria auctoritate expellere certo casu emphyteotam, & ingredi possessionem, si adjuvet iudicem, non potest deinde, licet pendente, vi illa facultate, Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 4. de attent. lit. pend. ampl. 1. num. 2. tom. 5. fol. 318. & intentata via civilis, non potest, ea pendente, intentari criminalis, idem Lancel. eod. cap. 4. limit. 23. num. 24. fol. 335. & secundum viam opin. facta per illam, vi renocetur sententia, tanquam iniusta, & reuocatur attentata post appellationem, & consiliata lite super hac petitione, si postea petatur reuocatio attentatum ex officio, non auditur, ex quo fuit electa via ordinaria, Guid. Pap. tract. de appell. q. 13. sub num. 18. licet alleget in contrarium sub num. 19. tom. 5. fol. 58.

Contraria opinione (quod enim possit, relicta via ordinaria inchoata, transferri ad viam summariam) tenent Bal. in l. 3. si miles. ibi, & ideo est argumentum. ff. de mil. test. & Maran. in suo spec. par. 4. dist. 9.

sub nu. 104. vers. contrarium tenet. fol. 178.

Comprobatur hanc contraria opinio ex eo, quia licet creditor habens hypothecam ex infiramento publico, propter eaque valens agere vigore statutorum executivae tam contra bona, quam contra personam debitoris, egerit realiter, & fuerit missus in tenutam bonorum vigore lux hypothecae, tamen non potest adhuc agere petitionaliter, faciendum carcerari debitorem, quis quando quis habet plura remedia, eligendo vnum, non praecedit sibi viam ad aliud, Negul. tract. de pignori. par. 8. memb. 3. sub nu. 27. vers. postremo. tom. 6. par. 1. fol. 258. & Jacob. Cancer. d. cap. 17. num. 38. vers. circa praedicta. & quod in executivis possit actor relinquere viam inceptam, & ad aliam recurrere, refert, & sequitur Capuaq. dec. 150. attentare non dicitur iudex, num. 5. par. 2. & quod coram eodem iudice plures viae executivae simul competentes, possint simul, vel successivae intentari, etiam si iam vno modo facta sit executio, & hoc sit indubitatum, & idem si, si contingat, has diversitas vias intentari coram diversis iudicibus, scribit Gallad. form. cam. obl. par. 3. q. ad tert. part. q. 1. num. 2. tom. 6. par. 2. fol. 353. & quod in executivis non possit opponi litis pendentia, scribit Neuz. conf. 4. de vultu. in fine, sub num. 1. 1. 1. et. & dicit. Franc. Bec. conf. 17. in causa, num. 3. in fine, lib. 1. Mandos. tract. de inhab. q. 121. num. 6. tom. 5. fol. 113. & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 4. limit. 2. num. 50. & 76. vers. quinto similiter. fol. 326. & limit. 1. 5. nu. 4. fol. 330. & dixi supra lib. 1. cap. 22. sub num. 29. & 30. & quod missus in possessionem ex pet. non decies possit antequam sibi acquiratur possessio per lapsum anni petere debitum, scribit Dec. conf. 1. praesertim num. 31.

#### 49 Retentio ampliatione.

Restringe primo eam, ut non procedat, quando actor, renuntiando actioni, seu iudicio moto, recideret reo ante omnia expensis factas in causa, quia nunc posset, relicto illo iudicio, agere via executiva, Rebuff. tract. de lit. oblig. art. 6. glof. 3. sub num. 7. vers. contrarium videretur. tom. 1. fol. 138. Moder. tract. de process. execut. par. 3. cap. 5. num. 36. in fine, & num. 37. & Jacob. Cancer. var. resolut. cap. 17. de appell. sub nu. 37.

Ratio huius restrictionis est, quia actor potest referre expensis mutare, & emendare libellum, & actionem, seu iudicium per

ea, quæ ex Bar. Bal. & alijs reuelli, & sequentes sum supra q. 11. sub num. 33. verū. ad adducta. & nu. 36.

Contraria sententia videtur verior ex duplici fundamento.

Primo, quia vbi partes expresse consenserunt, quod iudex seruet ordinem iudicialium, non possunt postea, iuvito iudice, qui ordinariè incepit procedere, pœnitere, vide supra q. 12. sub num. 87. Ergo licet resectio expensarum operaretur idem, quod consensus iustitiam adhuc, iuvito iudice, non possunt recedere ab ordine inchoato.

Secundo, quia si actor potest, iuvito reo, renuntiare instantie quando processus est nullus, & iudex admittit ipsam renuntiationem, eo quia videt, quod propter libelli ineptitudinem, aut similem processum nullitatem debet sequi absolutio ab observatione iudicii, ut scribit Alex. conf. 1. 1. 2. super eo. num. 1. lib. 5. & certum est, quod renuntiando renator reficere expensas per ea, quæ dicit d. q. 1. sub num. 33. verū. ad adducta. & num. 36. Ergo in casu opposito quando processus est validus non potest renuntiare, etiam si velit reficere expensas, imò licet quando processus est nullus, seu perempta est instantia possit resectis expensis renouare acta ordinariæ, ut scripti supra q. 1. 5. num. 31. & 348. tamen debet renouare acta ordinariæ iudicii ordinarij, & non executiui.

Ego vellem, quod in prædicto seruaretur restrictio, tum quia in re ambigua adharere, debemus opinioni, quæ decuitur licet tunc quia adductis contra restitutionem potest responderi: nam ad primum respondendo, esse plusquam verisimile, quod is, qui potest facili, & breui via consequi suum, non procecdat difficili, & longa, nisi per insellu, & per errorem, qui error excludit consensum, & sic cessat primum fundamentum. Ad secundum respondendo, iudicium iudicis admittit renuntiationem iudicii per resectionem expensarum, eo quia videt nullitatem iudicii institui, posse decipi, quia nos videmus, post latas sententias multum disparari super nullitate processus, & sententiarum, & consequenter non est tutum fundamentum, quod eo casu solo iudex admittat renuntiationem iudicii.

Declaro limitando eandem restitutionem vt non procedat, quando reus in processu ordinario probasset aliquid, quod vulnerasset

vim instrumenti, etiam si probasset aliquid in exceptionem, quæ in via executiua non fasset admittenda, quia tunc actor non posset amplius executiue agere, stante vulneratione instrumenti.

47 Restringe secundo, vt non procedat quando reus fasset contumax, quia tunc actor, quamuis esset in contemptu iudicium ordinatum, poterit illud relinquere, & agere iudicio executiui, & reus non possit alligare pendendum suum ordinariæ, quia si ita fasset contumax, deest eiui expressa consensu, qui est oecessarius, Galles. ad form. camer. obligat. ad teitum par. q. 2. nu. 7. tom. 6. fol. 333.

48 Restringe tertio, vt non procedat quando actor, agendo via ordinaria, prouideretur quod resectio sibi facultatem agendi via executiua, iacob. Cancei. tract. var. resolut. par. 1. cap. 17. num. 36. verū. prædictam, & dicta supra lib. 1. cap. 76. sub nu. 9. q. 2. ibi, contraria opinio, & ficit, quod scribit Dec. conf. 146. sub num. 8. & 9.

49 Restringe quarto, vt nō procedat qñ in instrumento adesse pactum, quod creditor liceret variare de vna via ad aliam, Versill. in annot. ad Affl. decis. 326. fuit votatum, sub num. 2. iacob. Cancei. d. cap. 17. nu. 37. & ei ipsi supra lib. 1. d. cap. 76. sub nu. 9. ibi, contraria opinio.

50 SVBLIMITA II. vt non procedat respectu petens executionem, quia is à non concessa executione potest appellare per ea, quæ collectiue scripti supra limit. 7. num. 19. 20. 21. & 22. vbi videas, quia res est clara, & non indiget alia auctoritate, & ita feruatur sine controuersia, & quod creditor semper possit appellare, si ei denegetur petita executio vigore obligationis cameralis, refert licet non videatur fignere pedes Ruginei. tract. de appellat. 5. 3. cap. 3. num. 137.

Quæ possunt motuari contra hanc sublimitationem habes limit. seq. num. . . sub limit. 3.

51 SVBLIMITA III. declarando, vt quod initio limitationis dixi, non dari appellationem, procedat quoad effectum suspensiuum, sed ad effectum deuoluiuum datui appellatio, vt loquendo in obligatione camerali, reuelli, & sequutus sum supra sub num. 4. & patet ex his, quæ scripti supra limit. 1. num. 14. verū. confirmatur, & nos videmus passim, quod signata nullitas consensu appellationis

nisi ab obligatione camerali committit cum clausula (sine praeiudicio legitimae executionis) quod etiam notauit Gallef. ad form. eam. oblig. par. 3. i. sp. quæst. post processum. ciden. num. 10. fol. 364. & pluribus non infuso, quia hoc cuiuslibet causidico, quantumvis tyranni, est notum hic in Curia.

32. Ratio huius sublimitationis est, quia obligatus executiue, vi puta in forma cameræ, non potest opponere, nisi tres exceptiones, de quibus dixi supra lib. 1. cap. 62. nu. 17. ver. fine, & eas debet probare incontinenti per publica instrumenta, si quia conuenit, ut sicut actor, volens agere executiue pro obligatione camerali, debet eam probare non petentes, sed publico instrumento, ita etiam reus, volens impedire illius executionem, debet non tantum opponere exceptionem admissibilem, sed debet etiam eam incontinenti probare publico instrumento, ut ostendit Modest. tract. de process. execut. par. 4. cap. 2. nu. 15. & seqq. quia si exceptio non sit admissibilis, reus debet eam si incontinenti posset probare, Gallef. ad form. cameræ. oblig. par. 1. cap. quæst. ad quart. partic. nom. 15. & seqq. fol. 359. & par. 3. cap. quæst. post processum. idem. nu. 9. fol. 364. tum etiam, quia quando executio instrumenti potest fieri realiter, & personæ lites ad voluntatem creditoris, non admittitur alia exceptio, quam eam, quæ momentaneè probari possit forsitan per aliud publicum instrumentum, An. de Canar. tract. de execut. instrum. q. 9. sub num. 19. tom. 5. fol. 41. reliquæ ergo exceptiones, quæ non sunt admissibiles, vel si sint admissibiles, non possunt incontinenti probari referuntur reo in instantia post executionem, Modest. d. tract. de process. execut. par. 4. cap. 2. nom. 16. ver. ideoque neque hæc reservatio continetur iustitiam, Modest. d. par. 4. cap. 1. sub nu. 616. Ergo ex ne cessitate debet admitti appellatio deuolutiua, ut referantur exceptiones audiantur.

33. Non obstat, si dices, quod cum obligatio cameralis componatur ex suspensione, præceptum ad soluendum, censetur obligatus renouasse etiam appellacioni deuolutiue per eas, quæ scripti infra nu. 12. Quia respondeo, longè efficacius esse renouationem, quæ fit per suspensionem, præceptum post discussam, & terminatam causam, quæ fit, causis non discussis, & ideo si hoc quodam modo, & errorer, cum vere nol-

lum procedat hodie præceptum iudicis.

34. Minus obstat, si dices hanc appellacionem deuolutiua esse super suam, eo quod condemnatio consilium sit, ut possit soluium repetere per condictionem indebiti iuxta illud vulgatum (solue, & repere) ad tradita per Gallef. ad form. cameræ. oblig. par. 3. cap. quæst. post processum. idem. sub nu. 12. fol. 363. & Modest. tract. de process. execut. par. 4. ap. 1. sub num. 31. quæ facultas repetendi solum videtur etiam facundior, cum appellatio possit interponi solum, ut quæ ad decem dies, & facultas repetendæ dat et usque ad triginta annos.

Quia respondeo, viam appellacionis brevius iocundius esse vis repetitionis.

35. Aduertere obiter, dum in ratione huius sublimitationis dixi, quod reus debet incontinenti per publicum instrumentum probare exceptionem, quæ sit de illis tribus, quibus satis erit, si probaret per confessionem actoris, cum patet sint, probare per intermedium, vel per confessionem, Modest. d. par. 4. cap. 2. num. 15. unde si reus daret meras positiones ad probandum, periculum de non petendo, actor non obtineret mandatum, nisi prius responderet positioni, An. de Canar. tract. de execut. instrum. q. 9. sub num. 19. tom. 5. fol. 41.

36. Extende primo eandem sublimitationem ut appellatio deuolutiua concedatur etiam si in instrumento renuntium sit appellacioni, & iuri appellandi, & ita videmus passim fieri summi, quia in formula obligacionis cameralis semper ascenditur clausula renuntiationis appellacioni, & tamen passim datur appellatio deuolutiua, & ratio potest esse, quia renuntiatio est simpliciter naturæ, ut scripti sunt apud Modest. cap. 5. sub num. 163. ver. comprobatur. & ideo satis est, quod renuntiatio verificetur in appellacione superius.

37. Extende secundo, ut habeat locum in Regno Franciæ, ubi etsi in materia prouisionali, & executiua non datur appellatio superius, tamen admittitur appellatio deuolutiua, quare iuxta id quod, non obstanti appellacione, & sine eius praeiudicio exequitur sententiam, & appellans post factam executionem prosequitur suam appellacionem, Rebuff. tract. de appell. in prefat. num. 73. & 74. tom. 3. fol. 481.

38. Extende tertio, declarando eandem sublimitationem positam supra sub nu. 31. ut si reus condemnatus in prima instantia solue-

rit, & appellauerit, & in causa appellatio-  
nis deuolutum iudex ad quem, reuocando  
sententiam iudicis à quo, absoluerit, & con-  
demnauerit actorem appellatum, ad resis-  
tuendum, quod sibi à reo fuit solutum, actor  
sic condemnatus poterit appellare non solum  
ad effectum deuolutiuum, prout potuit reus  
in prima instantia, sed etiam ad effectum  
suspensiuum, & ratio differentior est, quia,  
sententia, quae fuit condemnatoria reus, notetur  
obligationi, seu instrumentum habenti  
executionem paratam; at sententia, quae con-  
demnat actor, non solum non notatur, sed  
uoluerat obligationem, seu instrumentum  
Confirmatio hanc extensio, quia quomodo  
re condemnato denegatur appellatio,  
quando res celsitatem desiderat, tamen  
non denegatur actori à sententia negatiua,  
ut loquendo in prima instantia, & in ins-  
tante in possessionem, scribunt Ang. Jacob. à  
S. Georg. 1. Zucchari. Tirac. Duem. & alij  
quos citauimus supra limit. 6. memb. 4. nu. 38.  
reft. 3. sed hac secunda sententia, lata à iu-  
dice ad quem, virtualiter est negatiua, tum  
absoluit reum, & modat reusui solutum,  
tum virtualiter declarat, reum non esse obli-  
gatum: ergo actor potest appellare, unde  
nota, quod doctores Angeli, & aliorum,  
quasi loquendo de appellatore à sententia  
in prima instantia, dixi esse vanam d. memb.  
4. sub num. 38. uel. breuius. loquendo  
de appellatore à sententia in secunda in-  
stantia, dico esse seriosam, & notabilem.

Contraria sententia, quod possit appel-  
lare solum ad effectum deuolutiuum, fuit de-  
iur. multipliciter.

Primo, quia actori non debet licere,  
quod reo denegatur, iuribus eiusdem supra  
limit. 7. num. 33. & in iudicijs seruanda est  
aequalitas per ea, quae scripsi supra num. 32.  
sed reo non licet appellare suspensiuè, ergo  
neque licebit actori.

Secundo, quia causi, aliquo modo effo-  
cta appellabilis, debet eodem modo rema-  
nere appellabilis per ea, quae scripsi infra  
limit. 47. memb. 1. sub num. 127.

Tercio, quia sententia iudicis ad quem  
potius est superior, quam inferior sententia  
iudicis à quo: ergo sicut sententia iudicis  
à quo habet executionem paratam, na  
etiam debet eam habere sententia iudicis  
ad quem.

Quarto, quia sententia lata in materia  
executiva uideatur habere naturam senten-

tiae latae in merito possessorio per ea, quae  
scripsi supra num. 7. sed à sententia, lata in  
merito possessorio contra actorem in secunda  
instantia, quae sit reuocatoria prima, actor  
non possit appellare suspensiuè per ea, quae  
scripsi supra limit. 6. memb. 9. num. 74. uel.  
secundus casus, ergo &c.

Hic non obstantibus, non recedo ab exten-  
sione, quae seruatur in praxi, & adducta in  
contrarium cessant, quando militat ratio  
differentiae, prout militat in causa huius ex-  
tensionis in praesentia.

Subextende eandem extensionem, ut ha-  
beat locum etiam in casu contrario, quan-  
do testetur reus in prima instantia fuisse ab-  
solutus, si quis fuit vulneratum instrumen-  
tum executiuum, seu obligatio cameralis,  
& actor appellauerit, & in causa appellatio-  
nis iudex ad quem reuocando sententiam  
absolutoriam, & condemnauerit reum, quia  
reus potest appellare suspensiuè, prout  
etiam sentit Rot. diuers. decis. 132. licet a-  
gentes. num. 11. in fine, uel. in primis.  
iuncto pro intelligentia initio eiusdem de-  
cisionis, par. 3. dum tacite admittendo moti-  
uum, quod obligatio cameralis uulnera-  
tur per sententiam iudicis, respondet, quod  
in casu suo uulneratio erat restricta ad in-  
datum executiuum relaxatum, & prop-  
terea non erat extendenda ad obligationem  
cameralem, & scribit aperte Matchefaradi  
de commiss. par. 1. de commiss. appell. à cam-  
mer. oblig. cap. 16. num. 19. fol. 169. in 2.  
impress. dicens, quod si est pronuntiatum  
contra obligationem habentem formam cam-  
merae, & succumbens appellat, committi-  
tur causa appellationis, quia causa per illam  
uulnerationem est effecta ordinaria, & appella-  
bilis, & debet it intelligi, ut loquatur de  
appellabilitate suspensiuè, quia deuolutiua  
habet locum etiam in obligatione camerali  
non uulnerata.

Amplius hanc subextensionem, ut proce-  
dat etiam in sententia reuocatoria lata ab  
Auditor Camerae, ut iudice ordinatio ap-  
pellationum à sententijs laijs in portibus;  
quia & si ipse in uia suarum facultatum sit  
iudex priuatus cum clausula annullatiua  
contra obligatos in forma camerae, & idem  
possit auocare eiusmodi causas coram alio  
pendentes, & non teneatur aliquam ratio-  
nem habere sententiae latae ab alio iudice,  
iuxta ea, quae scripsi supra lib. 1. cap. 2. sub  
nota. 18. quia in iudicio sic priuatus con-

Tu cessa

cessa nō potest à partibus prorogari. Capie. decil. 9. in causa vertente. num. 15. & 16. & consequenter videtur iudicare, vt in prima, & non vt in secunda; tamen dico, quod adhuc seruatur in praxi, quod ab eius sententia reuocatoria possit suspensio appellari, quia obligatio cameralis diceretur vulnerata per sententiam iudicis de partibus, cum eius facultates annullariue videantur restringi in Curia, vt in eiusdem facultatibus, num. 5.

Intellige eandem subextensionem, vt instrumentum vulneretur quando, causa cognita super meritis, puta in prima instantia vt in terminis subextensionis, reus absolutus, & ita videtur clare sentire etiam Rot. d. decil. 32. sub num. 12. vers. deinde. secus est quando reuocatur mandatum vel nullū, reseruato iure melius agendi, quia in casu non dicitur vulneratum instrumentum, & ideo à mandato, quod denuo validè decerneretur, non dabitur appellatio suspensiva per ea, quae statuit Rot. de off. c. 32.

39. Extende quartum, declarando eandem sublimitationem, vt procedat etiam si causa appellantis à sententia, lata ab Auditore Cameræ, fuerit commissa per speciale respectum Signaturæ iustitiarum, quia si in commissione non sit facta mentio specialis de obligatione camerali, commissio operaretur solum effectum deuolutiuum; quare Auditor Cameræ, non obstante commissione, & sine illius reformatione procederet ad vltiora, Mandat. tract. de inhib. q. 93. sub num. 2. com. 5. fol. 107. & ita colligitur ex ipsius Auditoris Cameræ facultatibus num. 5. vers. ita vt quascunque & nu. 17. vers. non obstantibus.

Subextende hanc extensionem, vt procedat etiam si iudex commissarius inhiberet, quia nihilominus pars, & Auditor Cameræ possent ad vltiora procedere, cum iudex delegatus non habeat maiorem facultatem ea, quæ sibi data est in commissione, sed commissio, vt dixi, non se extendit ad effectum suspensiuum, ergo iudex non habet facultatem inhiibendi; & ita seruatur.

Confirmatur hac subextensio ex his, quæ tenet Rot. de qua Achil. de Giass. decil. 33. sillas 259. attentata noluerunt. de appell. fol. 118. dicens, quod si in signatura dicebatur (quatenus causa non sit instructa, citet, & inhibeat) & sententia erat lata, potuit ille iudex à quo exequi, non obstante

inhibitione iudicis commissarii.

Restringe nunc eandem sublimitationem, vt non habeat locum, quando debitor post motum litum, & multo magis, quando post decretum mandatum executiuum comparuit in actis, & consensendo debitor suscipit in se mandatum executiuum, quia tunc denegabitur etiam appellatio deuolutiua; & ratio est, quia suscipiendo mandatum, renuntiat appellatori, vt retuli, & sequutus sum supra limit. 2. princip. sub num. 28. vers. pone primo. & num. 35. sed condemnari vigore obligationis cameralis habet solum ius appellandi deuolutiuū, vt dixi supra num. 32. ergo, renuntiendo iuri appellandi, dicitur renuntiare appellatori deuolutiuo, quia renuntiatio trahitur ad ius, cui possit adaptari.

Amplia hanc restrictionem vt habeat locum etiam si causa appellantis reperiretur iam commissæ cum clausula solita (sine praiudicio legitime executionis) quia, si deinde reus suscipiat terminum, censetur renuntiare appellatori deuolutiuo, quia susceptio termini post decretum mandatum, seu post motum litum inducit renuntiationem appellantis præsertim interposita per ea, quæ retuli, & secutus sum supra limit. 2. sub num. 9. & num. 26.

60. SVBLIMITA IV. vt non habeat locum in mandato de extendendo obligationem, cameralem secundum dicta testium, quia ab hoc mandato datur appellatio, vt scribit Galles. ad form. camer. oblig. pte. 3. cap. de præambulis ipsius processus num. 8. in fine, fol. 358. & datur ad vtrumque effectum, vt scribit Castrac. tract. de societ. cap. 40. nu. 12. quem refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 141.

61. SVBLIMITA V. & non habeat locum, quando reus opponeret aliquam exceptionem admissibilem ex his, quæ possunt opponi contra obligationem in forma camerali, & iudex eam expresse, vel tacite reijceret, quia tunc reus posset appellare, vti ab excessu executionis per ea, quæ retuli, & sequutus sum limit. seq. num. 34. & seq. exempl. 3.

62. SVBLIMITA VI. quando in appellatione exprimitur iusta causa appellandi, quia tunc potest appellari etiam ab executione, vt retuli, & sequutus sum limit. seq. num. 19.

63. SVBLIMITA VII. vt nō procedat, quando



quando obligatio camerælis, seu aliud instrumentum probaretur per testes examinandos, quia huiusmodi obligatio probata per testes non habet executionem paratam, l. fin. in l. fin. num. 20. in fine, C. de edict. diu. ad l. 20. l. Felyn. in cap. 16. sicut. sub num. 4. ibi, & vide. de sent. & re iudic. loquens de guarantigia, Follet. in tract. de contrac. cens. in verbo. tanquam. nu. 57. fol. 159. dicens, quod status concedunt executionem paratam instrumentis, & non negotiis, ideoque inquit, si census probetur per testes, non potest agi executivus, etiam si testes deponent, fuisse confectum instrumentum de illo censu, Moder. tract. de process. execut. par. 3. cap. 7. num. 22. & cap. 5. sub nu. 26 & par. 4. cap. 2. num. 12. vers. poss. & Gallef. ad form. camer. oblig. par. 3. cap. de præambulis ipsius processus. vers. quæritur. sub num. 3. & vers. pro evidentiis. nu. 4. & 8. fol. 358. & quod hæc sublimitatio sit vera in casibus, in quibus testes non possunt examinari ante contestationem litis, scilicet iure Achil. Personal. tract. de adipsic. poss. sub num. 169. vers. & hac ratione. tom. 3. par. 2. fol. 253.

Contrariam opinionem; quod enim: si instrumenta habeant ex forma statuti executionem paratam, & examinantur testes, qui deponent, contrahentes se obligasse, & promississe in forma guarantigiæ, seu alterius instrumenti habentis executionem paratam, & eorum dicta redigantur in scripturam, & deus parata executio, licet non fuerit confectum instrumentum, tenuit Ang. in l. fin. sub num. 4. C. de edict. diu. ad l. 20. l.

Comprobatur hæc opinio, quia remediū executivum ex l. fin. C. de edict. diu. ad l. 20. datur non solum publico instrumento testamento, sed etiam depositionibus testium, post mortem testatoris publicatis, vt ex magis communis opinio, i. iuli, & sequitur sum supra limi. 6. memb. 4. num. 9.

Hæc Angeli opinionem reprobat Alex. in d. l. fin. num. 21. & l. fin. num. 20. quos refert & sequitur Moder. d. cap. 5. num. 26. in fine.

64. Infero ex hac sublimitatione, quod & si census, & obligatio in forma cameræ possit probari per testes, vt sensimus Follet. vbi supra, & clarè Gallef. ad form. camer. oblig. par. 3. cap. de præambulis ipsius processus & vers. pro evidentiis. num. 1. & seqq. & nu. 4. tom. 6. par. 2. fol. 358. quia nec instrumentum publicum, nec alia scriptura est

necessaria in obligatione cameræli secundum communem opinio. quam refert & sequitur Gallef. d. vers. pro evidentiis. nu. 3. fol. 358. ad quem se remittit Siace. tract. de affectu. gl. 37. num. 1. in fine fol. 381. item vt probati non habent viam executivam, sed erit agendum via ordinaria.

Ratio est, quia vbi examinantur testes, requiritur contestatio litis, & vbi requiritur contestatio litis, non potest procedi executivus, Gallef. d. vers. pro evidentiis. num. 4. fol. 358. Moder. tract. de process. execut. par. 3. cap. 1. num. 15. & seqq. & dixi supra lib. 1. cap. 38. sub num. 27.

65. Declina primo, restringendo hæc sublimitationem, vt non procedat in casibus, in quibus contestatio litis non est necessaria, quia tunc dicta testium deponendum, quod partes se obligaverunt in forma talis instrumenti, habentis executionem paratam, habent eandem vim executivam, quam habet ipsum instrumentum, Felyn. in cap. 16. sicut. sub num. 4. ibi, nisi essent in casu de sent. & re iud. Gallef. ad form. camer. oblig. par. 3. cap. de præambulis ipsius processus, vers. pro evidentiis. num. 4. in fine, & num. seqq. fol. 358. & Achil. Personal. tract. de adipsic. poss. sub nu. 169. vers. & hac ratione. tom. 3. par. 2. fol. 253.

66. Exemplifica primo hæc declarationem in negotiis decimaribus, vltariis, & matrimonialibus, quia, cum in ijs non requiratur litis contestatio, obligatio camerælis probata per testes habet executionem paratam, Gallef. vbi supra.

67. Exemplifica secundo, quando continget examini testes senes, valetudinarios, absentes, aut tales, qui, etiam licet non contestati, possent examinari ad futuram rei memoriam, Gallef. d. vers. pro evidentiis. num. 7. fol. 358. de quibus testibus multa scripsimus lib. præced. cap. 8. num. 120. & seqq.

68. Exemplifica tertio in liquidatione sententiæ incertæ, quia potest liquidari per depositiones testium, licet non contestata, & consequenter fuit consultum, quod is, qui eam fecit liquidari, poterat iustificare capturam factam de debito per scripturam, dictarum arrestationum, dato quod statum disponeret, quod captus liquidaretur per instrumentum, Felyn. in d. cap. 16. sicut. sub num. 4. paulo supra finem, de sent. & re iud.

69. Exemplifica quarto, demum in omnibus

Ita 2 causis

causis summarijs, in quibus non requiritur litis contestatio, de quibus causis vide supra lib. 1. cap. vii.

70. Declara secundo restringendo, ut non procedat, quando super negotio gesto caret instrumentum obligans in forma camere, seu aliud instrumentum, habens executionem paratam, sed veniunt examinandi testes pro liquidatione ipsius instrumenti super aliquo prambulo, seu conexo emergente ad ipsum instrumentum; quia, tunc, ut patet in seqq. exemplis, potius procedi executivè.

71. Exemplifica primo hanc declarationem, quando testes veniunt examiniendi super recognitione scripturæ instrumenti executivæ, ut puta, quando instrumentum obligatoris cameræ non est factum in tribunali Auditoris Camere, vel est confecta solum apocha, quo casu licet pro liquidatione instrumenti examinarentur testes super recognitione iuxta formulam citandi, de qua scripsi supra lib. 1. cap. 96. sub num. 32. tamen proceditur executivè.

72. Exemplifica secundo, quando testes veniunt examinandi pro legitimanda persona actoris, ut puta quia sit socius, aut cessionalis creditoris iuxta ea, quæ scribit Gallef. ad formul. cam. oblig. par. 2. in qq. ad primam partem de c. q. 2. nu. 1. & 2. tom. 6. par. 2. fol. 332. vel è conuerso veniunt examinandi pro legitimanda persona rei, ut puta, quia sit hæres debitoris, quia in permis debet actor legitimare personam, cum instrumentum non dicatur liquidum contra personam in eo non nominatam, donec non sit prius probatum, & discussum, quod ille est hæres, vel socius, & similis, & postea illud instrumentum habebit executionem paratam iuxta ea, quæ scribit Alex. conf. 188. viso processum. 2. lib. 2. & Boff. de c. 1. u. cessionalis.

73. Exemplifica tertio, quando producit aliquod instrumentum publicum corruptum, vel corruptum in aliqua parte substantiali; quæ tamen pars probatur per testes, quia nihilominus datur eius instrumenti executio parata 2. Bal. in l. fin. questionem. num. 13. vers. sed quid si scriptura. C. de si de solum. lib. 6. fol. 247. dicens, quod scriptura visupetata, solemnitas tamen, & confirmatur per viam vocem testium est executivæ, Gallef. ad form. cam. oblig. par. 3. cap. de prambulis ipsius processum. num. 3.

tom. 6. par. 2. fol. 358.

74. Contes hanc exemplificationem obstat duo. Primum, quia obligatio cameræ, seu aliud instrumentum non habet executionem paratam, quando probatur per testes iuxta ea, quæ scripsi supra num. 63. Secundum, quia pro testamento in aliqua sui parte visioso non datur missio in possessionem ex l. fin. C. de edict. diu. ad toll. quamvis illud testamentum testibus comprobetur; quia ubi iudicium est ita summarium, ut occulta fide, seu per solam apparentem probationem iudicandum sit, probationes testibus suppleri non possunt, Zuccar. quem refert & sequitur Menoch. tract. de adipisc. poss. remed. 4. q. 84. sub nu. 704. 703. & 706. extenl. 2. & tamen, si instrumentum testamenti nullatenus sit factum, sed ipsum testamentum probetur testibus, datur remedium executivum dicte l. fin. C. de edict. diu. ad toll. vi. retuli, & sequitur super summi l. mit. 6. princip. memb. 4. num. 9.

Ratio diversificatis est, quia scriptura, habens apertum vitium, testibus adiuvari non potest, quoniam illo infirmatur patenti vitio, quod, si occultum foret, non obesset, Menoch. d. remed. 4. q. 84. sub num. 971. ibi, ut iam huic considerationi, & num. 981 & 99. fol. 37.

75. Retenta exemplificatione.

1. Restringe primo eam, ut non procedat in summarijs, quæ requirunt idoneam signaturam instrumenti, hoc in aut. si quis in aliquo. C. de eden. quem refert & sequitur Bal. in l. d. l. fin. questionem. sub num. 13. vers. contrarium. C. de fideicommiss.

26. Restringe secundo, ut non procedat quando instrumentum caret solemnitate, puta quia careat indictione, quia testes non possunt supplere indictionem, siq. eorum depositio non operatur ad solemnizandum instrumentum, Bal. in d. l. fin. questionem. nu. 12. vers. quæro pone. C. de fideicom. vel quia careat anno domini, quia iuris nullitas instrumenti, eum si patens, non indiget probatione, ideoque impedit executionem obligationis cameræ, Gallef. ad form. cam. oblig. par. 1. quest. 3. num. 3. tom. 6. par. 2. fol. 351.

77. Exemplifica quarto quando testes veniunt examiniendi super liquidatione conditionis, sub qua est concepta obligatio, vel tacite inest, ut in doris promissione, in qua inest tacita conditio, si sequatur matrimonium

num. l. 4. item quia. §. huius. ff. de pact. l. 8. dotis fructus. in fine cum duabus l. seqq. l. 11. plerumque. §. si ante. l. 18. in rebus. l. 41. promittendo. & l. 49. tal. ff. de iur. iur. Const. Roger. tract. de dot. in 3. viden. sub num. 5. & 6. fol. 336. Bal. Nouel. eod. tract. par. 6. puil. 76. num. 1. in fine. fol. 114. Mant. tract. de conest. vltim. voluot. lib. 11. tit. 22. num. 11. & quod in contractibus dubium non sit, promissionem intelligi factam sub conditione, si sequatur matrimonium, scribit idem Nouel. eod. puil. 76. sub num. 3. in 3. casu, ibi, nam in contractibus. & quod extraneus dotans repetat dotem per conditionem ab causam, si nuptie non sequantur, scribit ead. par. 6. puil. 79. sub num. 1. fol. 116. & quod si nuptie non sequantur, dos repetatur, scribit faconb. Butrig. tract. de dot. nu. 24. fol. 448. & quod legatum, relictiom pro dote, sit conditionale, si contrahatur matrimonium, testatur & sequitur esse magis communem opinionem. Alex. conf. 42. consideratis. sub num. 2. ibi, aut dicimus. lib. 7. cum dos regulariter non sit sine matrimonio l. 3. ff. de iur. dot. Mant. d. lib. 11. tit. 22. num. 6. quia hæc conditio potest probari etiam per testes, & probata, dabitur executio, tanquam liquidato instrumento.

Ratio in omnibus istis exemplis potest esse, quia testes in eis non examinantur super negotio principali, cum de eo constet per publicum instrumentum, sed examinantur super conuenis, & preambulis, & ideo non potest dici, quod antequam examinentur debeant fieri contestatio iuris super negotio principali, & sic, cessante litis contestatione, cessat difficultas, seu ratio, de qua dixi supra sub num. 64.

## LIMITATIO X.

**EXECUTIO SENTENTIE NON RECIPIT APPELLATIONEM, NUM. 1. & SEQQ. — DECLARATUR, NUM. 6. — EXTENDITUR, NUM. 7.**

**Sublimitatur I: hæc limitatio, ut non procedat in pronuntiatione de exequendo instrumentum, quia ab hac pronuntiatione datur appellatio, num. 8. ubi tamen firmatur opinio contraria, num. 9. & seqq. in quibus eadem opinio contraria extenditur, subextenditur, & restringitur usque ad num. 18. inclusive.**

**Sublimitatur II: quando in appellatione exprimitur iusta causa appellandum, num. 19.**

**Sublimitatur III: ut non procedat in pronuntiatione negativa de non exequendo, num. 21.**

**Sublimitatur IV: ut non procedat in appellatione denuntiativa, loquendo de executione instrumentum, num. 22.**

**Sublimitatur V: ut non procedat quando peruenitur ad executionem, num. 23. & seqq. in quibus declaratur.**

**Sublimitatur VI: in executionis excessu, quia ab eo potest appellari, num. 28. & seqq. in quibus explicatur, quomodo possit intervenire excessus, dantur exempla excessus, & declarantur, & exponuntur multa de verificatone executionis, & ad quos sit ab eis appellandum usque ad finem limitationis.**

**LIMITATIO X. ut non procedat in executione sententie, quia ab ea non datur appellatio, l. 5. ab exequutione. & ibi Bal. & Salyc. in princ. C. quor. appellatio recip. Rom. conf. 41. in presentia consultatione. num. 1. Vestr. in pract. lib. 7. cap. 3. num. 9. vers. sed & inter alios. Bened. de Barz. tract. de garantig. par. 2. q. 13. fol. 346. Gabr. in concl. lib. 2. tit. de appell. c. 1. c. 1. in princ. Rot. divers. dec. 100. ex nouum. nu. 13. in fine. vers. & primor par. 1. & hoc est, quod Spec. in tit. de exeq. sent. §. nunc dicendum. num. 7. vers. quid si ab exequutore. & §. heruer. vers. finem. principij, ibi, hinc est. Abb. in cap. 15. quod consultatio oem. num. 10. not. vlt. & no. 24. de sent. & re iud. Alexan. conf. 95. visis processibus, sub num. 14. lib. 2. & confil. 113. viso themate. num. 10. lib. 5. Miran. in suo specul. par. 6. act. 1. princip. in verbo. & quandoque appellator. num. 259. limit. 7. fol. 497. Asin. in prax. iudicior. §. 31. cap. 18. num. 1. fol. 187. Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 16. de attent. reduct. & c. num. 38. fol. 393. & Rupinel. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 58. vers. non appellari ab exequutore. fol. 52. & textus ipsi in cap. 43. mouit ille. de appell. & in l. 4. ab exequutore. & ibi Ber. & alij ff. de appell. & relat. scribunt, ab exequutore non dari appellationem: & quod à mandato de exequendo inter easdē personas, inter quas fuit lata sententia, & datum mandatum, appellatio non admittitur, scribit ex commun. opinio Caputaq. dec. 40. appellatio non admittitur. par. 1. & quod ab exequu-**

totae sententiae non detur appellatio, scribitur Guid. Pap. tra. de appell. q. 92. nu. 59. fol. 60. & Rebuff. tra. de appell. art. 7. glo. 2. num. 1. 5. vers. quintus. tom. 3. fol. 503.

3 Ratio est, quia (si quod est grammata) index illud infert, non is, qui iudicis mandatum exequitur, Crauet. conf. 173. nobilis domine. col. 3. num. 1. vers. secundo quia. & vers. nec obstat. ubi bene explicat, & Rebuff. ubi supra. factus enim tribuitur ordinanti, & non exequenti, Rot. divers. decif. 167. num. 1. par. 2. Surd. tra. de alim. tit. 7. quest. 3. num. 52. & decif. 8. noua. num. 23. & 24. & decif. 292. annibal. num. 9.

4 & exequutor est veluti causa instrumentalis, quae secundum Aret. in 5. cum autem impubes. num. 6. in fine, Infit. de adope. nō disponit, & frustra statuta darent executionem paratam instrumentis: si peccitarent, quod appellatio ab eorum executione suspenderet executionem.

6 Declara istam limitationem, ut procedat in executione rei iudicatae, vel instrumenti, vel quid similis, à quo non detur appellatio, quia tunc exequuto non in plus grauat, quam grauet res iudicata, vel instrumentum, quod mandatur executioni: unde sicut non appellatur à re iudicata, seu ab instrumento, ita etiam non appellatur ab eorum executione per ea, quae in pronuntiatione de exequendo retuli, & sequutus sum infra sub num. 8. vers. contrarius. & tamen in pronuntiatione de exequendo, vel non exequendo poterat esse maior difficultas.

Secus est in executione ante latam sententiam interlocutoriam, vel definitiuam, ut cum index, inchoando ab executione, fuit, aliquem capit, & detineri, vel ponit aliquem in tenutam bonorum, quia tunc non solum potest appellari, sed potest appellari etiam post lapsos decem dies, Paul. de Cast. conf. 334. vbi appellacione. num. 4. lib. 1. Alex. conf. 113. vbi themare. sub num. 10. ibi, tamen quando nulla praecessit sententia. lib. 5. dicens posse appellari, quid non est lata aliqua sententia super eo, in qua petitur exequuto.

Secus etiam est in executione sententiae appellabilis, quia tunc sicut potest appellari à sententia, ita à fortiori potest appellari ab illius executione, cum exequutio inducat inuolutionem, & effectus grauiorem sententiae.

7 Extende hanc declinationem limitationem, ut in tantum sit prohibita appellatio ab executione sententiae; quod appellans petitur poena quinquaginta librarum auri, l. 5. ab executione, in fine, C. quocumque appellat. non recip.

Ratio autem quare appellans ab executione puniatur in quinquaginta libris auri, & appellans temere in causa appellabili puniatur solum in expensis, & appellans in causa inappellabili puniatur multa viginti librarum auri, ut notat Rebuff. tra. de appellat. art. 9. gl. vna, num. 3. 10. & 11. 100. 30 fol. 507. est, quia maior videtur temeritas, pertinacia, & culpa in appellatione ab executione, quam à sententia, Rebuff. d. gl. vna, num. 8. & 9. fol. 507.

8 SVBLIMITA I. eandem limitationem, ut non procedat in pronuntiatione de exequendo instrumenti, quia licet ab executione instrumenti sit prohibita appellatio, ut dixi, tamen à pronuntiatione de exequendo instrumentum, cum index pronuntiat, instrumentum esse exequendum, dabitur appellatio. Roman. d. conf. 41. sub num. 1. Ang. conf. 112. quidam petit. quem refert, & sequitur Pely. in cap. 1. 5. quod consulationem. num. 13. in fine, & num. 14. & 15. vers. limita primo de sent. & re iudic. dicta, quod propterea eam aduocati nunquam petunt pronuntiare super executione instrumenti, ne appelletur à pronuntiatione, sed solum petunt, realiter exequi, Salyc. in l. 5. ab executione. sub num. 3. ibi, ut arctende. C. quot. appell. non recip. & Alex. conf. 113. vbi themare. sub num. 10. lib. 5. dum ex Salyc. refert, & sequitur, quod ab ista pronuntiatione datur appellatio, quando nulla praecessit sententia, quia tunc cessat ratio illa in contrarium, videlicet, ne res protrahatur in infinitum, quod etiam censet Nicell. tra. de concord. glof. concord. 6. fall. 47. num. 88. fol. 195. alios plures congerit, sed non sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de appell. concl. 4. nu. 1.

Ratio huius sublimitationis est, quia pronuntiatio de exequendo est interlocutoria, habens vim definitiuam, cum non expectet post se altam sententiam, testibus Salyc. Alex. Pely. Capic. & alijs, quos retuli, & sequutus sum infra limit. 47. princip. membra. 1. nu. 191. vers. exemplifica vnde etiam de ab interlocutoria, quae habet vim definitiuam, datur appellatio, ut dixi ead. limit. 47. mch. 1. num.

1. num. 171. vers. sublimita quarto. & quia cessat ratio processus in infinitum, vt dixi.

Confirmatur hac sublimitatio à simili, quia licet à sententia excommunicationis non detur appellatio, tamen datur à declaratione in eadem, vt scripsi infra illa mai. 22. princip. num. 36. vers. sublimita secundo.

Contrariam opinionem, quod non possit appellari, tenet An. de Canas. tract. de execut. instrum. q. 46. num. 33. tom. 5. fol. 44. & quod à pronuntiatione de exequendo rem iudicatam, vel aliam materiam executionis non detur appellatio, refert, & sequitur ex communi opinione, & obseruantia Palaij Ro. diuers. dec. 100. ex nouem, num. 13. par. 1. & plures, qui loquuntur indistincte, & testantur de communi opinione, refert, & sequitur Gabr. in conclus. lib. 2. tit. de appell. concl. 4. sub nu. c. vers. contrariam. & de magis communi, nn. 2.

Comprobat hac contraria opinio, quia instrumentum habens executionem paratam, & res iudicata aequiparantur tantum, quod ab eorum executione non datur appellatio per ea, quae dixi supra in ista limitatione, & hanc aequiparationem facit etiam Bened. de Barz. tract. de guarantig. par. 2. q. 13. fol. 346. imò in instrumento est aliquid amplius quoad hunc effectum, quàm in sententia, sicut aduertit Anton. de Canas. tract. de execut. instr. quest. 41. sub nu. 79. fol. 44. Ergo sicut à pronuntiatione de exequendo rem iudicatam non datur appellatio per ea, quae firmitatem, sequetur. Immo etiam est dicendum in pronuntiatione de exequendo instrumentum, & certe nullus ratio diuersitatis potest assignari.

Retenta hac opinione contra sublimitationem.

Extende eandem opinionem, vt procedat in pronuntiatione de exequendo rem iudicatam, quia ab ea non datur appellatio, Spec. tit. de execut. sent. §. penult. vers. sed secundum eum quatuor. num. 5. in fine, & nu. 6. lib. 2. fol. 181. Odo. qui in referunt, & sequuntur Cyn. in l. 5. ab executione, num. 2. vers. quatuor circa C. quot. appell. non recip. lo. And. in addit. ad Spec. tit. de appell. §. in quibus, num. 6. vers. & scias. in verbo. pronuntiatione, & Bar. in l. 4. ab executione. sub num. 1. ibi, quod non placet. ff. de appell. & relat. hoc etiam tenent Bal. in l. 1. 4. si est exceptio. §. hinc ante actio. ibi, adde ex

ratione. & vers. item nota ex ista gl. si quod melius, & aperte in d. l. 5. ab executione, vers. modo quarto, num. 4. Fely. qui alios citat, in cap. 15. quoad consultationem, sub num. 14. ibi, in contradicendum, de iust. & re iud. Lancell. tract. de iust. part. 2. cap. 18. de attenti. & in non appellat. pend. limit. 501. princ. num. 120. fol. 380. & quod hac opinio sit verior, testatur Ant. de Canas. tract. de execut. instrum. q. 46. num. 83. fol. 44. & hanc esse communem testatur, & sequuntur Corn. conf. 71. super primo, num. 5. lib. 4. & licet sit dubium lib. 1. Alex. conf. 95. visis processibus, vers. quod autem à sententia, num. 4. & seqq. lib. 2. dicens ab ista communi opinione non esse recedendum in iudicando, Dec. cap. 43. nouit, sub num. 6. ibi, sed tamen de appell. Maria. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 7. num. 260. fol. 497. Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 7. gl. 1. 2. num. 16. fallen. ult. tom. 1. fol. 378. & Caple. dec. 11. num. 17. quem retuli & sequitur sum supra lib. 1. cap. 97. num. 56. In fine, & quod hanc sit magis communis opinio, refert, & sequitur Geuata. in annoi. ad pract. Vestr. lib. 7. cap. 3. sub num. 43. fol. 107. & hanc communem opinionem canonizat obseruantia Palaij, de qua obseruantia testatur Rocdi. uel. dec. 100. ex nouem, num. 13. par. 1. & quod à pronuntiatione de exequendo non detur appellatio, est opinio communis, & magis communis, quam refert, & sequitur Gabr. in concl. lib. 2. tit. de appell. concl. 4. sub num. 1. & 2. vers. contrariam, & vers. & maxime, & quod non liceat appellare à pronuntiatione de exequendo, refert, & sequi videtur communem, veriolem, & seruati in esse opin. Addition. ad pract. Papiens. in form. appellat. à sent. diffin. in gl. coram vobis, in verbo, in executione, fol. 407.

10 Rationes huius extensionis sunt plures.

Prima, ne res protrahatur in infinitum, Cyn. in d. l. 5. ab executione, sub num. 2. seu, vt sit finis litium, lo. And. Fely. & Rebuff. vbi supra nu. praeced.

11 Secunda ratio est, quia quando duae sententiae ita se habent, quod secunda est executiua primae, tunc si non potest appellari à prima, neque poterit appellari à secunda, Bal. in d. l. hinc autem actio, quem refert, & sequitur Fely. vbi supra, Caple. d. dec. 1. num. 17. & Contr. in l. vnica, limit. 19. nu. 16. C. si de moment. poss. seu quia executio est

est pars sententiae seu declaratio, à qua non appellatur, nisi propter excessum, Bal. in d. l. ab executione, num. 4. & d. de si non sit appellatum à pronuntiatione, articulos esse,

- 12 Admitte, non poteris postea appellari ab ipsa admittione, Cuius in l. 4. ab executione, num. 2. & de appell. quem refert, & sequitur Ruginell. in d. de appell. S. 3. cap. 3. num. 85. & 167. quia secunda est executio prima, & prima est, quae grauat, non autem secunda, idem Ruginell. qui alios citat d. cap. 3. num. 168.

13 Tertia & est eadem cum precedenti, quia quae ratione non appellatur ab executione, videlicet, quia non plus grauat, quam sententia, eadem ratione non appellatur à pronuntiatione, Fely. & Reluff. vbi supra.

- 14 Quarta, quia, prohibitio aliqui, censetur prohibitum omne id, per quod deuenitur ad illud, Alex. d. cons. 95. num. 5. & alii ibi. preced. cap. 9. num. 885. & 886.

- 15 Quinta, & vltima ratio est, quia si diceremus, posse appellari à pronuntiatione, & non ab executione facti, sequeretur quod lex esset impotens verbis, & non rebus contra l. 1. C. comm. de leg. & cap. 35. commissa. de elect. in 6. hancque rationem considerant in. And. citatus supra sub num. 9. Alex. d. cons. 95. num. 4. in fine, laqueus ratione supra lib. 3. cap. 97. num. 59. consutauit cautelam eorum, qui arbitrari super, quod à decreto torquetur, si interponatur cum reus est in pedetonduli, non admittatur appellatio, ex quo appellaretur ab executione, secus si interponatur prius: etenim est cautela, nugatoria, & fabulosa, quasi tortura magna, torquetur, magisque grauet, si decretum interponatur prius, quam, si, interponatur coniunctim, aut postea.

Contra istam extensionem tenent, Gloss. l. in l. 4. ab executione. & de appell. & relati. de in l. 5. ab executione, & ibidem Bar. sub num. 1. & Salic. sub num. 1. de 3. C. quom. appell. non recipi. Spec. tit. de appell. §. de quibus, num. 6. vers. de scias. Soc. arg. 3. de appellare ab executione. num. 5. & reg. 44. fall. a. & hanc esse communem opinionem testatur Soc. vbi supra, & Alex. sibi non multum constare in cons. 133. vbi in themate inq. in fine, de num. 1. in lib. 5. & hanc opinionem in esse videtur sequutus Rom. cons. 41. in p. sent. consultatione. num. 1. dum censet, vltimae non esse exprimendam causam in appellatione, ex quo talis pronuntiatione habet

naturam diffinitiuam, & decipitur (parcat mihi) doctissimus Fely. in cap. 1. 5. quoad consultationem. sub num. 12. ibi, oportet exprimere, de sen. & re iud. dum scribit, quod Rom. hic citatus tenet. per modum fallaciarum, esse exprimendam causam in appellatione: nam Rom. dicit hoc in appellatione ab executione, sed in appellatione à pronuntiatione de exequendo non se docet, nisi quod videtur sentire contrarium, videlicet, non esse exprimendam, & quod ita tenet Rom. in l. 5. in princ. in 4. col. & de verbor. oblig. & testetur se his ita obtinuisse in Roma, refert, & sequitur Adde ad Abb. in d. cap. quoad consultationem. sub num. 30. in verbo, appellationem. in fine, & ratio huius contrariae opinionis est ea, quam adduxi supra sub num. 8. vers. ratio.

In hac contrarietate Io. de Anan. cons. 3. & in causa. col. 1. vixit est conciliatione, quae non placet Rebuffo ita & de senen. execut. art. 7. gloss. 12. sub num. 16. vers. conciliat. rom. fol. 376. & multo minus placet molli, idem eam non recenset Guido Pap. doc. 574. an iudex. sub num. 3. vers. si ad id possit appellari. & nu. 5. vers. sed à tal. modo ad tal. modo negat, sibi, non constans, est opinio, quia nu. 1. ponit primò, nu. 5. ponit vltimò. Max. fol. Cumia, & Ruginell. quomodo infra lib. 47. princip. sub num. 91. vers. contra veramque. contra id, quod terali, & sequens sum sum supra sub num. 8. vers. contrarium dicunt, pronuntiationem de exequendo instrumentum esse diffinitiuam, & de exequendo sem iudicatum esse interlocutoriam meram.

- 16 Ego non discedo ab extensione, quia est vera, & seruatur in praxi.

Subextende primo eam, ut procedat siue executio sententiae petatur per adiutorium in facto, siue officio iudicis, quia neutro casu datur appellatio, Ant. de Canar. d. q. 46. nu. 84. fol. 44.

- 17 Subextende secundo, ut procedat, siue teneamus huiusmodi pronuntiationem esse interlocutoriam meam, siue interlocutoriam habentem vim diffinitiuam, quia semper habet eandem naturam, vi non grauetur, & cum non grauetur, non admittit appellationem, an parum sit mea interlocutoria, vel habeat vim diffinitiuam, vide quae scripsi infra limit. 47. memb. 1. num. 191.

- 18 Subextende tertio, ut citra dubium procedat in executiis decretis vigore, & sententiarum conformum, quae tunc non

non casu disputatio, an executoriales saplant interlocutorium, aut definitivum, & an ab illis possit appellari, vel suspendant, seu extinguant iudicium; veniunt enim ad executionem litarum trium conformium, nec appellatio aliqua, vel exceptio admittenda erit, Mandos. tract. de commis. in commis. 23. executoria in verbis citationis præcedente. q. 4. versus finem, fol. 30.

18. Restringe eandem extensionem, ut procedat dummodo ista pronuntiatio continet solum illud idem graviter, quod continetur in prima, id est, continetur in sententia, à qua non potest appellari, secus quando ex pronuntiatione de exequendo inferretur novum gravamen, quia tunc ab ista pronuntiatione daretur appellatio per ea, quæ loquendo de appellacione à tribus sententiis descriptis, scripsi supra limit. 2. num. 31. & seqq. & nom. 44. & 45. quicquid forsan dubitaverit Gabr. in consensu lib. 2. tit. de appell. coocl. 4. in fine, danti. scribit, quod à sententia de exequendo non datur appellatio, maxime quando nihil novi inducit, quasi sentiat, quod neque detur, si aliquid novi induceret, in quo non bene sentiet.

19. SVBLIMITA II. eandem limitationem ut non procedat quando in appellacione exprimitur ista causa appellandi, quia tunc potest appellari etiam ab executione, Romanos. cons. 41. in præsentis consultatione. sub num. 1.

20. Pro intelligentia huius sublimitationis vide, quæ scripsi infra sub num. 63. & seqq.

21. SVBLIMITA III. ut non procedat in pronuntiatione negativa de non exequendo, quia ab ea potest appellari per ea, quæ de pronuntiatione contra heredem scripsi supra limit. 6. princip. memb. 4. par. 38. versus restringe tertia. & de pronuntiatione contra eum, qui petit alimentum supra limit. 7. princip. num. 19. versus declaratio tertia. & de pronuntiatione contra creditorem petentem executionem vigore obligationis cameralis limit. præcedent. num. 50. sublimita 2. & quod à pronuntiatione de non exequendo debet appellatio scribunt Glos. 1. in d. l. 3. de executione. C. quor. appell. non tenet. & dicit. & Salvo. tit. supra sub nu. 14. versus deinde. quoniam doctrinam licet nos teprobemus in decreto affirmativo de exequendo summa sequitur in decreto negativo de non exequendo.

Contrariam opinionem tenet inaduerteret Bal. in d. l. ab executione. sub num. 4. C. quor. appell. non recip. summa, à decreto de exequendo, seu non exequendo non dari appellacionem, & ex Ant. de But. refert, & sequitur Bal. Nouel. in ass. de dot. par. 6. privi. l. 2. in hoc, tom. 9. fol. 193. dicens, quod sicut non potest appellari à decreto de exequendo, ita etiam non potest appellari à decreto de non exequendo, & quod ita pluries vidit servari. de facto in Curate Petrosky, ante statuto, quod à sententia lata super executione instrumenti garantigari coorta debitorem non possit appellari.

Confirmant hæc contraria opinio, quia statuium, quod instrumentum dotis habeat executionem paratam, prior edit non solum quando maritus agit contra socerum, vel alium, qui dotem in instrumentum promittit, sed etiam quando vxor, seu socii ex eodem instrumento reperit à marito, vel eius hæredibus dotem datam, etiam si in instrumentum dotis receptæ per maritum non aliter promittitur restitutio ipsius dotis in talu solui matrimonio, Bal. Nouel. d. par. 6. privi. l. 2. nom. 11. versus finem, vers. in fiscalis. & ratio est, tum quia promissio restitutionis tantum subintelligitur, & venit ex natura contrarius, Bal. Nouel. ubi supra, tum etiam quia maritus, & vxor sunt correlativi, & in correlativis statutum in voo extenditur ad alium, idem Nouel. eod. privi. l. 2. in fine, sub num. 12.

Non tecedo à sublimitatione, cuius utilitas non est in prima, sed est in secunda instantia, ut dixi limit. præced. sub nu. 58. versus confirmatur.

Neque obstat confirmatio adducta hic, supra pro contraria opinione, quia habet differentes terminos, & diversam rationem.

22. SVBLIMITA IV. loquendo de executione parata concessa publicis instrumentis, seu alijs iustis, sequentibus celeritatem, ut propterea in illis censetur prohibita appellatio solum quoad effectum suspensivum, sed non quoad effectum devolutivum, quia ad istum effectum datur appellatio à executione, si tunc est, & sequitur Ant. de Canas. tract. de executione. q. 47. nu. 86. fol. 45. & satis scripsi limit. præced. no. 51. & seqq. ubi videas.

23. SVBLIMITA V. ut non procedat in executione perversa, id est, quando pervertitur

tirur ordo, qui debet servari in executione  
ex dispositione l. 15. à diuo pio. S. in vendi-  
tione, ff. de re iud. quia ab illa peruersione  
ordinis potest appellari, vt ex Affin. reuul.  
& sequuntur sum lib. preced. cap. r. num. 39.  
& scribunt Doct. infra citati sine commo-  
ueria.

Ratio quare possit appellari est duplex. Prima, quia non speratur alia definitio, in qua possit reparari hoc grauamen. Secunda, quia committitur excessus in exequendo, & ab excessu executionis datur appellatio; quare si nuntius habet in mandatis, ut ponat te in possessione vnius rei, & ipse ponit te in possessione alterius rei, potest appellari, ut retuli, & sequitur sum infra, num. 22.

34 Extende istam submissiorem, vi hoc  
grauamen in tantum sit appellabile, vi, et-  
iam appellatio non interposita, i, exequ-  
tio sit nulla, Ioan. de Imol. in d. §. in vendi-  
tione, Felyn. in cap. 15. quoad confusio-  
nem, sub num. 12. ver. remedia. ibi, de con-  
tra. de sent. & re iud. Aff. decr. 358. in cau-  
sa inter. nu. 4. seqq. & Mar. in sub spec. par.  
6. a. ubi 3. & ult. princip. sub num. o. fol. 1.

Contra istam extensionem; quod enim executio non sit nulla, ideoque sit necessaria appellatio, ienuciat Bar. Abb. & alij; quos refert, sed non sequitur Lañ in d. 9. in vepditione. num. 19. ubi iuxta istam gloss. testans, hanc videtur magis communem, quæ etiam sequitur Luc. Par. in pract. capitol. lib. 8. cap. 3. num. 11. & hanc communem, sequitur est etiam Rot. vi. rescripto Par. decisi. 318. in vna iuristina. lib. 2. fol. 400. & Mohed. decisi. 7. abas 183. caltri tiburtini. de sent. & re iudic. qui eam tenent in casu magis dubio, videlicet, etiam si executor peruerteret ordinem executionis sibi commissæ in motu proprio Pontificis; hanc eandem. opin. sequitur Afm. à me telatus d. cap. 1. num. 59. & tenent alij, quos citat Conat. in l. vnica, limit. r. num. 26. & ante eum Iustus Gabr. qui tamen eam non sequitur, nisi fore dote concordia in suis conclus. tit. de execut. reit. iud. concl. 2. sub num. 2.

45 Declara primo concordando, vi hęc opinio communis contra exceptionem sit vera, quoad iudex procedit sine interloquutoria, perturbando ordinem dicti. §. in venditione, focus si interloquere sit, faciendam esse executionem contra ordinem dicti. §. quia iūdo casu executio esset nulla. & non.

indigeret appellatione, & sic procedit exten-  
sion, Alex. in d. §. in venditione. verus si-  
nem, num. 8. in fine, & laf. sub d. num. 19.  
& Conar. d. §. in 1. num. 27. licet Gabr. in  
concluf. lib. 2. tit. de execut. rei iud. concl. 2.  
num. 4. quem ipfe Conar. citat pro ifta  
concordia, aliter loquatur, inquit enim,  
extenfioem effe nullam, quando iudex in  
fententia iuffit, ficut executionem iuxta or-  
dinem dicti §. inchoando à mobilibus, & c.  
executio feq. poftea contra dictum ordinem.

26 Declara secundo, vi prefata communis,  
seu magis communis opinio, quæ tenet, ex-  
ecutionem non esse nullam, procedat in iu-  
dice, non autem in nuntio, qui exequendo  
excederet fines mandati, testibus Alex. conf.  
5. in causa & lic. sub num. 3. verū nec ob-  
stat, ibi, posito autem quod opinio, lib. 2. &  
Gabi. d. concl. 2. num. 3. & quod si sententia  
iudicis mander nuntio Curia, quod faciat  
extusionē pro certo debito, servata forma  
iuris, & omnis exequatur contra ordinem  
iuris, executio sit nulla, & sit restrandā, &  
scribit Affl. decif. 358. in causa inter. sub nu-  
1. & 2.

Contra hanc declarationem: quod enim communis opinio procedat indillecte iam in iudicij opinio in executione. series Ro. v. testatur P. d. decij. 318. in fine. & quod in Regno Francie in forenfi iudicio feruetur vt si iudex committeret nuntio, vt venderet bona, & ipse gntificaret in illis bonis, quos veller, iure, & in similibus casibus appelleretur à commissione, & ab alijs, que sequis. f. fuerint, scribis Rebus. i. d. de senen. exen. art. 7. glof. 2. nu. 18. verbi forenfi. tom. 1. fol. 176.

27. Declata tertio, et in causis, in quibus proceditur sola facti veritate inspecta vigore iuris municipalis, executio non rtruncetur etiam si non sit servatus ordo dicti §. in venditione. Gratani in annoi. ad prax. Vestr. lib. 8. cap. vii. sub nu. 27.

Declaro quarto, ut ab intermissione ordinis possit appellare is, cuius favore est datus ordo, quia is debetui grauari, siue sit debitor, siue sit creditor per ea, quae scribunt Doct. in l. 15. à diuo pio. Si in venditione. ff. de re iud. & Abb. in exp. 15. quoad ad constitutionem numeri de sent. & re iud. §. 1. ubi dicitur.

lofero primo subdichando, quod creditor potest appellare ab executione, que fiat in rebus immobilibus, omnis mobilibus, & mouetor, quia. fauore creditoris indogum



ad idum est, ut executio fiat prius in mobilibus, ut sentit Felyn. in d. cap. quoad consultationem. sub num. 11. vers. remedia, versus finem; quod si dicamus, indutium esse favore debitoris, dicendum esset, quod debitor possit appellare.

Subiungo ultra omnes, quod si tenentur, indutium esse favore debitoris, & executio fiat super mobilibus iuxta ordinem dicti. §. in venditione. & debitor opponeret, ut fieret super stabilibus, & tunc nihilominus ad instantiam creditoris procederet in executione mobilium, debitor possit appellare, quia quilibet potest renuntiare favori suo, & quod est indutium in favorem, non debet retorqueri in odium, quod nunc in sit indutium in favorem debitoris patet, quia lex ultimo loco concedit, ut executio possit fieri in personam.

Infero secundo, quod ab executione, quæ fiat in una specie rerum, & fiat in re debitoris magis damnosa, debitor potest appellare, & moveri, quia executio, quæ fiat in una specie rerum, debet fieri semper in re minus debitori damnosa, si aut executio fiat in mobilibus, Glossa. in d. §. in venditione. in verbo, animalia. Bar. num. 5. Felyn. d. cap. quo ad consultationem. sub num. 12. Maran. in suo spec. par. 6. in 3. & vlt. ad. nu. 11. fol. 31. Loc. Part. 10. pract. capit. lib. 3. cap. 2. nu. 10. & de opin. com. testatur & requiritur in d. §. in venditione. nu. 10. siue fiat in stabilibus, Bar. l. de Maran. vbi supra.

Quamvis multa possit allegari in contrarium ex his, quæ recenset Alex. in d. §. in venditione. nu. 4.

Infero tertio, quod si iudex inciperet executionem à nominibus debitorum, creditor possit appellare, quia esset gravatus, ut ex mente Abbatis refert, & sequitur Felyn. d. cap. quoad consultationem. no. 12. in fine.

28 SVBLIMITA VI. (& est similis quæstioni præcedenti) ut non procedat in executione executiva, id est in excessu, quia ab eo datur appellatio. l. 5. ab executione, & ibi Bal. in princ. & Salyc. nu. 1. C. quot. appell. non recip. Spec. tit. de execut. sent. §. breuiter, vers. sed secundum eum. ibi. sed ipse respondet. sub num. 6. Rom. conf. 4. t. in present. consultatione. num. 1. Abb. cap. 15. quoad consultationem. sub num. 10. not. vlt. nu. 7. in fine, de sent. & re iud. Ant. de Cambr. tract. de execut. in tit. q. 46. sub num. 85. tom. 5. fol. 44. Nicol. l. de con-

cord. gloss. concor. 6. fallen. 8. nom. 37. fol. 192. Guid. Pap. tract. de appell. quæst. 91. num. 59. tom. 5. fol. 60. Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo. & quidamque appellatur. limit. 7. num. 59. fol. 497. Vers. in pract. lib. 7. cap. 3. sub num. 9. vers. sed & inter alios. fol. 196. Rot. di. vers. decil. rob. et nouem. num. 7. vers. quarto. par. 1. Contar. in l. vnica. q. 24. verbius appellat. nu. 8. vers. decil. 2. & num. 36. & l. de limit. 19. ratione excessus. num. 1. & seqq. C. si de nomen. poss. intelligatur & quod in nullo casu prohibetur appellatio ab excessu executionis, scribit Casar Barzilius in boanien. decil. 55. domus. num. 6. & quod nulla sit causa in mundo, in qua non possit appellari ab excessu modi, refert, & sequitur Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 12. sub num. 4. fallen. 1. tom. 2. fol. 373. & communiter omnes in diuersis locis, prout de commun. opin. testatur Galles. ad form. carver. oblig. quæst. post proces. incident. sub nu. 11. tom. 6. par. 1. fol. 364. & quod ab executore excedente modum possit appellari. vide limit. seq. num. 6.

Ratio est euidens, quia licet quis consentiat sententiæ, tamen non intelligitur consentire excessui modi, vel formæ, & exequendo, Rebuff. vbi supra, & sic in excessu cessant omnes res iudicata, & omnis obligatio exequutiva.

29 Extende hanc sublimitationem, ut procedat etiam in eo, qui iurasset non appellare, testibus Zaf. conf. 1. num. 58. & Phanu. tract. de in lit. iur. par. 3. cap. 3. sub num. 5. fol. 392. quos refert, & sequitur Contar. in l. vnica, limit. 19. sub num. 2. seu 3. C. si de nomen. poss.

30 Explica hanc sublimitationem, ut excessus possit intervenire in re modis, quot modis potest aliquid dici plus, Bal. in l. 4. c. i. exceptione. §. hac autem adhibi. & tot modis dicitur. ff. quod met. caus. & de modis, s. si speciebus excessus vide Glossa in l. 5. ab exequutione. in verbo. excedat. & ibi Bro. num. 4. C. quot. appell. non recip. Spec. tit. de execut. sent. §. nunc dicendum. num. 7. vers. quid sit ab exequutore. Bal. in marg. in verbo. appellari potest à iuramento delegato. & alios infra citatos, & quod excessus possit committi tribus modis, & primo ratione rei, secundo ratione temporis, tertio ratione exceptionum, quæ potuissent de iure opponi contra exequutionem, & fuerint refe-

releat, refert & sequitur *Cafas*. Barzjus d. decil. 33. num. 11.

31. Exemplifica primo excessum executionis quando fit missio in possessionem rem magis, cum sufficiat missio in possessionem rei modicæ, *Glof. io d. l. ab executione. in verbo, excedat. & ibidem Salyc. sub num. 3. ibi, & dicitur excedere modum. Contar. d. l. unica. limit. 19. num. 21. C. si de momen. poss. & quod, si ferulentes velini capere, pignora maioris valoris, quod si debitor possit debitor eis resistere, refert *Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. glof. 14. sub nu. 4. tom. 1. fol. 379.* quare exceditur si fiat executio pro maiori quantitate ea, quæ continetur in sententia, *Glof. & Rebuff. vbi supra, Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 9. veris, sed & inter alios. fol. 198. & comprobatur ex text. in §. plus autem. *Istius. de act. vbi, qui pro 10. sibi debitis petiit 20. dicitur plus petere.***
32. Et tunc hanc exemplificationem, ut idem sit quando exequitur in alia re, quam fuerit iudicata, *Rebuff. d. tract. art. 7. glof. 14. nu. 3. ver. secundo. tom. 1. fol. 379.* vel quando nuncijs habet in mandatis, ut ponat me in possessionem vnius rei, & ipse me ponit in possessionem alterius rei, *Contar. vbi supra.*
33. Exemplifica secundo quando exequatur sit ante tempus, puta ante quadimestre, post istam sententiam, *Glof. Salyc. & Vestr. vbi supra, & Rebuff. d. art. 7. gl. 14. num. 1. tom. 1. fol. 379. & de hoc quadimestre locutus sum etiam supra lib. 1. cap. 62. num. 18. & quod petens ante tempus dicatur plus petere, patet ex d. §. plus autem. *Istius. de adlon. & hic in Curia diceretur excessus, quando creditor exequeretur ante lapsum terminum susceptum à reo.*  
Ex tunc istam exemplificationem, ut procedat, quando pendente in integrum restitutione post sententiam, vel lites super supplicatione impetratis, & durante eorum comprobatione, quam interminationem dicunt, vellet exequi, quia tunc prohibetur, & ideo licita esset appellatio, *Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 12. num. 8. fol. 3. tom. 1. fol. 374.**
34. Exemplifica tertio in exequutore seu iudice, qui exequitur, preter exceptiones, quæ deberet, admittit etiam in executione, ut puta, quia exequitur contra personam, quæ non teneatur in plus, quam facere potest iuxta ea, quæ scripsi lib. præced. cap. 7. nu. 356.

tunc quod possit appellari ratione excessus, quando iudex non admittit exceptiones, quæ sunt aptæ ad impedendam executionem, scribunt *Glof. & Vestr. citati supra. sub num. 31. & Cafas. Barzjus citatus supra. sub num. 30. Bar. in d. l. 5. ab executione. sub num. 4. C. quoniam appell. non recipi. Abb. in cap. 30. quoad consultationem. sub num. 24. vbi vult foom, & num. 25. de sen. & sic iud. *Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 12. num. 2. veris. potest tamen. & gl. 14. num. 9. tom. 1. fol. 373. & 380. dicens, quod si quis se opponat contra executionem, & executor non admittit illam oppositionem, tunc pars potest appellare, quia executor excedit modum, & Contar. in l. vicia. *Istius. l. 19. num. 6. C. si de momen. poss. dicens, quod & si statum prohibeat appellari in causis istiusmodi quarundam, tamen potest appellari, si iudex rejiciat legitimas exceptiones, & q. 24. num. 1. & 10. dicens, quod si reus, citatus ad oppositum quare sententia non debeat exequi, compareat cum ista exceptione, & iudex eam rejiciat, potest appellare ab excessu, & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 1. cap. 12. num. 12. & seqq. in quibus ponit multos casus, exco. primum, in quibus non admittitur posse appellari.***

35. Declara hanc exemplificationem, ut sit vera quando is, qui excipit, offert, se velle incontinenti probare exceptionem, quia si non offerret incontinenti, se probaturum, non esset admittenda appellatio, *Contar. in d. l. vicia. limit. 19. num. 23. ibi, intellige modo. C. si de momen. poss. quia cum in huiusmodi iudicijs summarie procedatur, non admittuntur exceptiones requirentes aliam indaginem, Contar. d. limit. 19. num. 24.*
36. Subdeclara hanc declarationem, ut prædicta oblatio de probando incontinenti exceptionem debeat fieri iudici, & cum tempore exequutoris, quia, si fieret exequutor, non justificaret appellacionem, cum exequutor non teneretur recipere probationem, *Dec. in cap. 70. in i. posita. num. 7. ibi, secundo idem esset. de appell. & Contar. d. limit. 19. num. 24. in fine, & num. 25.*
37. Pro absoluta intelligentia huius subdeclationis distinguo tres species executionum.  
Prima species fit executor merus, & loquendo de isto, concludo, quod iste non debet

debet admittere aliquâ exceptionem, Abb. in cap. 5. de cetero. num. 1. & firmiter sub num. 3. ibi, & certè gl'ba ista. Fely. num. 4. vers. secunda conclusio. de sent. & re iud. dum scribant, quod executor merus ad lites, datus post liquidam marciam, exequutionis, vt nuncius datus ad possessionem tradendam, nullam exceptionem audi, iussus Fely. in cap. 28. pastoralis. S. quia verò. sub num. 27. vers. exequutionis. de offi. & potest. iud. deleg. & quod hi, qui sunt stricti & meri exequutiones, & puri facti, vt nuncii, qui delegantur ad actum exequutionis, nullam admittant exceptionem, quia in hoc præcessit omnis cogitatio, tam in respectu sententia, quam respectu exequutionis, conclusio Ant. de Butr. d. cap. de cetero. sub num. 3. ibi, dic quod quidam, & de isto exequutore loquitur etiam Butr. in l. 15. à diu pio. num. 10. ff. de re iud.

38 Restringe conclusionem positam in hac prima specie, vt non procedat si exceptio nullitatis sententia sit nominia, quia executor quamvis merus potest eâ nudare, & cognita nullitate sententia, potest, sprete sententia, denegare executionem per eam, quæ scribit Rom. cons. 51. attenti his. num. 1. & in terminis Fely. in d. cap. 5. de cetero. sub num. 4. vers. secunda conclusio. de sent. & re iud. & Addit. ad Abb. in eodem. cap. sub num. 2. iussus idem Fely. in d. S. quia vero. sub num. 27. vers. fall. 1.

39 Reliquas restrictiones poni per modum fallentium Fely. sub d. nu. 27. tu poteris ens apud eum videlicet.

40 Secunda species dicitur merus executor, seu nuncius exequutoris, cuius officium est iussissimum, & non dignum elegancia iurisdictionis, & dicitur apparatus, qui nullam habet iurisdictionem, Rebuff. tract. de sen. execut. art. 7. glof. 12. num. 19. vers. quarto si manderi. tom. 2. fol. 376. & loquendo de isto, concludo, quod doctrinæ supra citatæ nõ procedunt in eo, quia iste nullam penitus potest audire exceptionem, quia est exequutoris minister, qui non habet, neque videt sententiam, seu decretum, sed solum habet mandatum ab exequutore sententiæ; executor autem sententiæ remanet is, qui decreuit mandatum, vel is, cui delegatur executio sententiæ, qui propterea debet habere sententiam.

41 Infero ex hac conclusione, quod si isti

executores, id est, virtuarij, satellites, & hargelli excedant modum, vel inordinare exequantur, potest reus recurrere ad iudicem, qui mandatum relaxauit, vt corrigat excessum, quod si reus, omisso isto secuso ad eundem iudicem, veluti appellare, dico remittendum esse ad iudicem exequentem, qui mandatum relaxauit, quia recusis datur non debet per salum, & cessat remedium extraordinarium, vbi extat ordinarium.

42 Tertia species dicitur executor mixtus, in quo considero tres casus principales.

Primus casus est in executione, quam lex committit iudici in defectum iurisdictionis, vt puta, quando sententia est lata à delegato, vel ab arbitrio, qui suas sententias exequi non possunt: & loquendo de isto casu, concludo, quod habet omnem cognitionem, quæ requiritur in exequutione, Bar. in l. 15. à diu pio. num. 5. ibi, quandoque est prius. ff. de re iud. & ab hac conclusione non discedunt in effectu Ant. de Butr. & Abb. in cap. 5. de cetero. de sent. & re iud. alter sub num. 3. ibi, quidam sunt exequutores maxime recipientes, & alii sub num. 4. vers. secundo membro principali.

43 Infero ex hac conclusione, quod eiusmodi exequutores possunt non solum cognoscere, & determinare omnes exceptiones, contrarietas exequutionem, sed possunt etiam cognoscere, & pronunciare super nullitate sententiæ, & actus, vt aperte scribit Ant. de Butr. & sub verbo, credo, Abb. in locis supra proxime citatis: commissarius enim isto casu, vt inquit Abb. succedit loco iudicis, & idem quicquid potuisset opponi coram eo, poterit opponi coram isto exequutore.

44 Subinfero, quod delegatus executiualis, cui Signaturæ iustitiæ committitur hic in Curia executionem alicuius sententiæ, potest cognoscere, & pronunciare super nullitate sententiæ, quia Signatura regulariter dat commissionem executiualem, quasi iurisdictionem iudicis, qui sententiam talia, exparte, & ideo eam exequi non possit, vt scripsi supra q. 11. sub num. 172. & 273. vers. ratio, & hanc subillationem seruant Prelati, Romane Curie.

45 Restringe eandem conclusionem, dum dicit, quod delegatus nõ potest exequi suâ sententiâ, vt hoc sit verum in delegato ordinarij, secus in delegato Principis, quia delegatus

Vuu Prin-

Principis potest, si volit, exequi suam sententiam, vel committere ordinario, ut exequatur, dummodo infra annum, & rectius & sequutus sum supra quatuor, i. sub num. 163, vers. ratio, & ordinarius, qui delegatus Principis committit executionem suam sententiae, non potest cognoscere de iustitia, vel iniustitia sententiae ipsius delegati, cap. 28. pastoralis, §. quia verò. de off. & potest. iud. deleg. neque de nullitate, quia delegatus Principis potest, ut dixi, eam exequi, & ideo non committit eo, quia deficiat sua iurisdictio, & hoc in delegato extra Curiam, delegatus in Curia non potest exequi, neque committere, vide supra q. 11. sub num. 172. & 173.

- 46 Secundus casus est, quando is ad quem recurritur pro executione sententiae, est superior, ut puta si pro executione sententiae laici ab Archiepiscopo recurritur ad Episcopum, uti superiorem, & loquendo in isto casu concludo, quod iste superior poterit a fortiori cognoscere, ut potest executor, de quo scripsi in precedenti conclusione, Spec. tit. de exec. scrip. §. hinc dicendum, sub num. 5, vers. ut autem, lib. 2. fol. 179. An, de Butr. cap. 5, de cetero, sub num. 3. vers. finem, ibi, si autem est illius superior. & Abb. sub num. 4. vers. secundo membro, ibi, & idem, videtur quando inferior, de sent. & re iud. & licet praefati Doct. videantur loqui non in Archiepiscopo, sed in Archiepiscopo, proinde ad litteras extensas loquitur Ant. de Butr. in libro meo, tamen id est error typographi, quia est legendum, de Archiepiscopo.

- 47 Tertius casus est, quando committitur executio sententiae in auxilium iurisdictionis post latam sententiam, ut puta, quando unus iudex requirit alium iudicem pro executione sententiae, vel quando a statuta Civitatis constituitur alius executor sententiarum, & in isto casu distinguo duas species cognitionum,

Prima cognitio est circa res, in quibus debet fieri executio, & dico, quod executor habet istam cognitionem, Bar. in d. l. 1. §. 1. d. ius pio. sub num. 6, ibi, nam quidam, si dicit iud. quem refert, & sequitur Abb. d. cap. de cetero, sub num. 5, ibi, quandoque committitur, & consequenter habet cognitionem de modo exequendi, & potest adhibere exceptiones, modificantes executionem, Ant. de Butr. cod. cap. de cetero

ro. sub num. 3. ibi, item possunt cognoscere, & ideo potest cognoscere, quando potest fieri dictum, quod illa res capta non est illius condemnati, Rebuff. in d. de sententia exequat. art. 7. gl. 12. sub num. 19. vers. si verò, tom. 2. fol. 176.

- 48 Secunda cognitio est super exceptionibus, quae opponuntur post sententiam, & istis istis rursus distinguo,

Quaedam enim exceptiones respiciunt merita causae principalis, & de istis non potest cognoscere, Bar. in d. l. 1. d. ius pio. num. 7. & Abb. d. cap. de cetero, sub num. 4. ibi, quaedam est cognitio, dicens, quod executor debet remittere ad priorem iudicem,

- 49 Quaedam exceptiones respiciunt solum executionem, & non infringunt sententiam, ut exceptio, ne quis cogatur ultra, quam facere potest, & similes, & de istis potest cognoscere, Bar. in d. l. 1. d. ius pio. num. 8, & Abb. d. cap. de cetero, sub num. 4. ibi, quaedam sunt exceptiones quae solum,

- 50 Quaedam exceptiones ducunt veniunt contra sententiam, & eam impugnant, ut exceptio nullitatis, vel praetextu falsorum instrumentorum, & de istis non potest cognoscere, nisi ad finem, ut superiorem, & remittat ad superiorem, non autem ut super illis pronunciet, Bar. in sepe citata l. 1. d. ius pio. num. 9. ff. de re iud. Innoc. in d. cap. 5. de cetero, sub num. 2. ibi, veritas est quod nunquam de sent. & re iud. & ibidem Ant. de Butr. sub num. 3. vers. ultimo refert, ibi, quaedam est exceptio falsitatis, dicens, quod potest probationes recipere, ut superiorem instructum reddat, & interim superiorem, si aliquid inveniat, quod eum moveat, sed non quam debet iudicare, & ibidem Abb. sub num. 4. vers. huc, vers. quaedam sunt exceptiones quae de directo, & quod iudex qui sententiam exequitur, non possit cognoscere exceptionem, quae tangat negotium principale, ut potest sententia sit iniusta, habendo respectum ad ius litigatoris, quia potest solum cognoscere quid sit pronuntiatum, non quid esset pronuntiandum, refert & sequitur Rebuff. d. art. 7. gl. 12. sub num. 19. vers. si autem, tom. 1. fol. 377.

— Extende haec omnia, quae dixi supra in isto tertio casu not. 47. & seqq. ut habeant locum etiam in iudiciis de partibus, quibus pars praesentat mandatum executionis relaxatum ab Audiente Camera, seu ab alio Papae delegato, quia si actor coram eo citet

et aduersarium condemnatum ad videndum subhastari, & deliberari pignora, poterit iste iudex cognoscere ea omnia, quæ dixi supra sub d. nu. 47. & seqq.

51. Sed nunquid iste executor possit cognoscere de nullitate sententiarum? Respondeo, Bar. vt audiuiſſi hic supra, tenet, quod non. Contrarium tamen, nimirum, quod possit, parte vocata, cognoscere de nullitate sententiarum, & de alijs exceptionibus à iure permisſis, & inde iudicare, an sententia sit exequenda, vel non, tenet Guid. Pap. decif. 374. an iudex sub num. 1. testans, se sic vidisse seruari in Curia illius Parlamenti. Sed Io. Fab. in l. suis. C. ad leg. corn. de falsi. tenet, hoc esse verum, quando iste executor effice superior iudicis requirentis pro executione. At Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. glof. 12. sub num. 19. vers. si autem, tom. 1. fol. 377. arbitratur, hoc esse verum, si is per viam appellationis cognosceret, alioquin, inquit, vix posset cognoscere, & annullare, nisi esset Curia supremæ, quæ super alijs iurisdictionibus voluit, vel nifi apparcat de iniustitia ex tenore sententiarum.

52. Exemplifica quarto eandem explanationem, postquam supra num. 30. in eo, qui malè interpretatus suam sententiam, quia ab ista interpretatione datus appellari, Glof. to. 12. ab exequutione. in verbo, excedat. in fine, & ibidem Bar. in fine, num. 6. C. quot. appellat. non recip. Salyc. in l. finum. 1. in fine, C. quando. prouoc. non est necess. Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. glof. 14. num. 8. fol. 380. est enim executor multus, à quo potest appellari, Rebuff. eod. art. 7. glof. 12. num. 11. fallen. 8. tom. 1. fol. 374. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 2. cap. 11. sub num. 1.

- Casus huius exemplificationis est, cum Tholofæ quis fuerit condemnatus ad soluendum decem aureos, & executori fuerit interpretatus de aureis solis, quia est mala interpretatio, cum de consuetudine intelligantur, de aureis paruis arſtimatis 17. solidis turocon. cum dimidio, Rebuff. vbi supra.

53. Sed an, & quando iudex possit suam sententiam interpretari, & declarare, vide Bar. qui copiose distinguit in l. 4. ab exequutore. nu. 5. vers. veniamus. ff. de appellat. & relar. & Gabr. in suis conclus. lib. 6. tit. de regul. iur. conclus. 3. illar. 6. num. 14. & seqq.

54. Exemplifica quinto in eo, qui, exequendo sententiam, & rem iudicam, liquidat etiam sententiam, quia cum illa liquidatio non sit facta in sententia, executor excedit, addendo sententiarum liquidationem, à qua liquidatione, vti à re noua, datur appellatio, vt tenebant sex ex Domois Rotæ, secundum relationem, quam facit D. Robusterius vnus ex eis in Rot. diuers. decif. 100. ex notem. num. 1. & 2. par. 1. & tenet etiam Casar Barziz in bononien. decif. 55. dominus. num. 7.

55. Restringe declarando istam exemplificationem, vt non procedat quando liquidatio non mutatur substantiam rei iudicæ, & consequenter non inducit nouum grauamen, quia tunc non potest appellari, Rot. diuers. dista decif. 100. num. 18. par. 1. & dicitur non mutare substantiam, & non cōtinere nouum grauamen, quando coniect declarationem interpretatiuam sententiarum, non augentem, neque minuentem, Rot. eadem decif. 100. num. 14. huiusq. restrictioni sunt affinita ca. quæ scribit Gabr. in conclus. lib. 6. de reg. iur. concl. 2. num. 1. 3. & seqq. & quæ scripsi supra limit. 1. num. 48. & infra limit. 12. num. 1.

56. Exemplifica sexto in eo, qui excedit modum taxationis expensarum, quia etiam à taxatione expensarum propter excessum, datur appellatio, Bar. in l. 4. ab exequutore. num. 13. vers. sed luxa prædicta. ff. de appellat. & relar. Salyc. in d. l. fin. num. 1. in fine, C. quan. prouoc. non est necess. Felyn. in 1. cap. 15. quoad consulationem. num. 16. limit. 2. de sent. & re iud. l. fin. in l. 1. propædum. ff. in autem. sub num. 15. vers. sed nunquid. C. de iudic. Miran. in suo spec. par. 6. act. 3. princip. in verbo, post omnia aduertat. nu. 22. fol. 522. & Guid. Pap. tract. de appell. q. 96. num. 60. fol. 60.

57. In foro Capitolino ex dispositione statutorum lib. 1. cap. 173. de appellatione ab expensarum taxatione. appellans a taxatione expensarum non auditur, nisi summam iudicatam, aut pignora plus valentia penes personam idoneam infra triduum deposuerit, etiam quod appellatus non requisierit.

58. Declara primo istam exemplificationem, vt condemnatus non possit appellare à tota taxatione, quia esset rescindere pronuntiatum, & appellare potius ab exequutione ipsa, quam ab excessu secundum Bal. in l. 3.

Vou a termi-

terminato. col. 4. vers. pone quod. num. 17. & 2.  
Ede fruct. & lic. expend. & in marg. in  
dicto verbo: appellari potest à iuramento.  
Iamfr. in cap. quoniam cont. a. cat. penult.  
quem refert. & sequitur Nicel. tract. de con-  
cord. d. glof. concord. 6. fall. 31. num. 74. fol.  
194. & quid non possit appellari ab ipsa  
liquidatione fructuum, seu expensarum, sed  
ab excessu liquidationis, exprimendo cer-  
tam excessus quantitatem. locor causa, aut  
quamvis aliam causam veram, & iustam.  
scribit Rot. diuers. decif. 100. ex nouem. u.  
num. 30. vers. non obstat quod à liquida-  
tione. par. 1. quare, cum præsupponamus, non  
posse amplius appellari à sententia, in qua  
adest condemnatio ad expensas, quæ vel  
transiit in rem iudicam, vel ad iura. res  
conformes, non poterit appellari à iura. iu-  
ratione, quæ esset appellare à sententia.  
& propterea potest appellari solum ab ex-  
cessu.

Contra istam declarationem sentit In-  
noc. in dicto cap. super eo. num. 4. dicens  
quod is, contra quem fit taxatio prudenter  
facit, si appellet propter grauamen taxatio-  
nis, si in nullo credit seuerari.

Distingue concordando. Aut de conti-  
datione expensarum, seu fructuum ex-  
tra res iudicatas, vt puta cum quis fuit con-  
demnatus per tres sententias conformes in  
expensis, seu fructibus, & tunc procedit de-  
claratio, quod non possit appellare à tota iura-  
tione, seu liquidatione, & ita bene ini. it  
quæ scribit Bal. in dicto verbo. appellari.  
Aut non extra res iudicatas super expensis,  
seu fructibus, sed iniqui vult exequi rem iu-  
dicatam, seu is, qui protulit certam sen-  
tentiam conformem, vult addere condem-  
nationem, & liquidationem expensarum, &  
tunc procedit opinio contraria, quod possit  
appellare à tota condemnatione & iuratio-  
ne expensarum, quia est nonum grauamen.  
& executio excedit, vt dixi supra nu. 54.

39. Declaro secundo illud ex præcedenti,  
vt non solum sit appellare ab excessu execu-  
tionis, sed requiratur expressio excessus, id  
est, quantitas excessus, aliter appellatio non  
tenet secundum eas, quæ scribunt Innoc. in  
cap. vi. super eo. nu. 4. in verbo. taxatione,  
de his quæ vt met. caus. sunt. Bal. in l. 3.  
terminatio. col. 4. vers. pone quod. num. 17.  
Ede fruct. & lic. expend. & in marg. in ver-  
bo. appellari potest à iuramento. Abb. in l.  
de iur. 5. quorundam consultationem. col. 4. in i. in.

39. vers. unde non potest. & Felyn. num. 78.  
ibi supponit exprimere: & num. 19. in fine  
de sent. & de iud. Fianch. in d. cap. 4. par. 2.  
q. 12. num. 59. de appell. Dec. in cap. 4. 3.  
nouit. num. 13. & 14. de appell. d. l. i. in i. in  
de concord. glof. eundem d. 8. fall. 32. nu. 74.  
fol. 194. Rot. diuers. decif. 100. ex nouem.  
num. 30. par. 1. quam reuelli, & sequitur fiam  
num. præcedenti. Rebuff. tract. de senten-  
tiar. art. 7. glof. 12. num. 12. vers. non va-

60 leret. 10. 11. fol. 375. t. & quod causa sit ex-  
primenda nominatim, & non per relatio-  
nem ad acta, scribit Rot. d. decif. 100.  
num. 18.

61 Contra eandem declarationem scribit ex-  
tra. communem opinionem Vestr. in practi-  
lib. 7. cap. 3. num. 12. vers. imò non defue-  
runt. fol. 197. & lib. 8. cap. vi. sub num. 17.  
vers. & licet. dicens, satis esse, quod expre-  
matur excessus in genere, & hoc esse utile,  
quod si exprimitur nominatim, appellatio  
non suspenderet executionem, nisi in ex-  
cessu nominatim expresso, & ita ait feruere  
in Rom. Curia.

62 Non discendo à declaratione, tum quia  
eius cõsensu esse veriorum, vt testatur Felyn.  
d. cap. quod consultationem. num. 19. in  
fine, vers. nihilominus. tum quia tenetur  
communiter, prout de opinione communis  
testatur, & sequitur Hier. Manfred. tract. de  
arbitr. par. 8. num. 32. com. 5. fol. 138. dicens,  
exce. Vestrum, qui asserit, contrarium esse  
communem, & ex Hier. Manfred. refert &  
sequitur Casar Barbois in bonon. decif. 99.  
dominus. num. 10.

63 Declaro tertio, vt appellatio ab excessu  
executionis habeat vltim. suspensionem  
executionem, siante quod in appellatio-  
ne est expressa causa, videlicet, excessus, sed  
suspensio aliter fit in immobilibus, & aliter  
in mobilibus, nam in immobilibus suspen-  
ditur simpliciter, in mobilibus verò de fru-  
ctibus vel immobilis sit sequestratio, & ita  
sequestratio debet contineri apud seques-  
trator appellacione pendente, sed si nullus  
exprimitur casus, aut exprimitur iniusta  
tuor, appellacione non obstante, fit execu-  
tio. Abb. in cap. 11. quod consultationem.  
col. 1. in num. 31. vers. vltimus. de sent. & re  
iud.

64 Subdeclara hanc declarationem, vt in ap-  
pellacione ab excessu executionis expresso  
sola excessus non suspendat executionem, sed  
requiratur vltimus aliquis probatio ex-  
cessus,

cessus, seu cause allegatæ, & hoc propter præsumptionem, quam appellatus habet contra se: quare Signatus ad obuiandum fraudibus, quæ fiereut in expressione causarum, non soler stare assertioni partis de excessu executionis, sed vult aliquid gustare de grauamine antequam committat causam. appellationis suspensum, Rot. diuers. decif. 100. ex nouem. uum. 19. vers. quinto. par. 1. & Ruginell. tract. de appell. 1. 2. cap. 3. num. 181.

65 Restringe hanc subdeclarationem, vi Signatus a de stylo satis æquo causam appellationis à liquidatione fraudum, & expensarum committat, & retardet executionem, ubique aliquo sumo de grauamine, vi superius Princeps reficiat grauamen, quod parti fuit illarum in condemnatione incerta, quæ de iure in iudicijs particularibus & generalibus fieri non potest, Rot. d. decif. 100. sub num. 31. par. 1.

66 Declara quarto, vt si appellatio ab excessu commissa in exequendo interponatur post decem dies datos ad appellandum, non audiat appellans per viam appellationis, Abb. in d. cap. quoad consultationem. sub num. 10. not. visum. ibi, opp. dicitur hic. & Bal. in quart. ad Innoc. in verbo appellari potest à iuramento, dicens, quod à taxatione expensarum, lapsis decem diebus, non appellatur.

67 Declara quinto, vi à iudice, excedente modum in exequendo, debeat appellari semper ad superiorem, sed diuersimodè, quare sunt distinguendi duo casus.

Primus casus est, quando ipsemet iudex exequitur, & tunc clarum est, quod appellatur ad superiorem solum proximum: idem est, si exequatur, mediante aliquo nuncio, & omnia exequitur, prout habet in mandatis, non excedendo fines, quia similiter appellatur ad superiorem ipsius iudicis, qui commisit exequutionem, & non ad ipsorum iudicem committentem, qui est superior nuncijs, Abb. in d. cap. quoad consultationem. num. 18. vers. sed quarto ad quem appellabitur. de sen. & re iud. & Rebuff. tract. de senen. execut. art. 7. gloss. 13. sub nu. 3. vers. falsi. tom. 1. fol. 378.

Secus est, si omnia, seu exequatur grauat, excedendo fines mandati, quia tunc appellabitur ad iudicem, qui mandauit, Abb. ubi supra, & Rebuff. dicto art. 7. gloss. 13. nu. 1. tom. 4. fol. 377, quare si iudex, datus à

Papa ad exequendum rem iudicatam, committat uicarijs, & executoribus executionem meri facti, & isti excedant, erit recurrendum ad ipsum iudicem, datum ad exequendum: Nec dicatur, quod illo casu non est necessaria appellatio, ex quo eo ipso quod excedit fines mandati, actus est nullus, quia istam obiectionem soluit Abb. cod. cap. quoad consultationem. uum. 14. vers. venio ad gloss. ult. & num. seqq.

68 Secundus casus principalis est, quando iudex qui tulit sententiam, requirit iudicem alium, territorij, in quo sita est res, super qua debet fieri exequutio; & illo casu distinguuntur. Aut grauat iudex, qui est requisitus pro executione; & dicitur, quod tunc appellatur ad superiorem ipsius iudicis requisiti, quia ipse grauat, Rebuff. dicto art. 7. gloss. 13. num. 4. vers. idem dicit. fol. 378. & quod si iudex territorij exequatur, appellatur ad eius superiorem, & non ad superiorem iudicis, qui implorauit ejus officium, quia is, qui exequitur, exequitur iure proprio, & non vt delegatus, quia exequutio est maxime imperij, quod regulariter non potest subdelegari scribit Abb. dicto cap. quoad consultationem. nu. 18. in fine, & nu. 19. Aut grauat iudex requirens, vi puta, quia requirit eum, vt exequatur sententiam in immobilibus, eum debet requirere eum, vi exqueretur in mobilibus; tunc appellatur ad superiorem iudicis requirentis, quia ipse grauat, Rebuff. ubi supra; nam dum ita implorasse non eius officium, sed auxilium, scilicet, quo casu appellatur ad superiorem implorantis, unde, si requisitus prestat solam familiam, & sic non excedit fines auxilij petiti, appellatur ad superiorem iudicis, qui petijt auxilium, quia ipse grauat, quare si Potestas prestat familiam Episcopo exequenti, & illa familia excedit modum, appellatur ad Archiepiscopum, quia Episcopus dicitur excedere, & non Potestas. Secus est, si imploraret auxilium iuris, vt puta, quod Episcopus pro executione sententiae laice à Potestate procedat ad excommunicationem, quia tunc appellatur ad superiorem Episcopi, Abb. dicto cap. quoad consultationem. sub uum. 19. & Rebuff. dicto art. 7. gloss. 13. num. 5. vers. idem dicit. fol. 378. & hoc mihi placet, licet Abb. ibidem eoseat, posse appellari etiam ad superiorem Potestatis.

69 Nota duo singularia in appellatione.

Vou 3 ab

ab executione excessiva. Primum, quod semel tantum licet ab ea appellare, Pelyn. in cap. 15. quoad consultationem. num. 20. verū. nihilominus primam opin. verus ibi; ibi, scilicet etiam quod vbi appellatur ab executione excessiva. de sent. & re iud. Dec. in cap. 43. novit. num. 15. de appell. Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 32. num. 74. in fine, fol. 194. & Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gloss. 12. in fine, nu. 20. tom. 1. fol. 377. quod est etiam dispositum per bullam Pij IV. reformationis Signaturarum, editam anno 1561. Kl. Ianuarij. in illis verbis: *quodque ab excessiva taxatione expensarum semel tantum appellatio committatur, & dua sententia habeant vim trion*: & facit ad hoc, quia duae conformes facilius reus iudicatum super liquidatione, ut ex Vetus. in pract. lib. 7. cap. 3. sub num. 12. & c. tul. & sequutus sum supra: Nec potest in contrarium allegari, quod sic ibi Ruginelli tract. de appell. 5.2. cap. 3. num. 87. fol. 75. dum refert, & sequitur, quod, si iudex approbet taxam expensarum ab alio factam, poterit ab ista approbatione appellari: id enim est, si approbet taxationem factam a notario, secus si approbet tanquam iudex appellationis taxam factam per iudicem a quo. † Secundum notandum est, quod ad appellandum ab excessiva executione non sufficit mandatum simplex ad appellandum, sed debet esse speciale ad appellandum ab executione excessiva, Dec. d. cap. novit. sub num. 15. & 16.

Reliquis, quae desideras in hac limitatione, habes limit. seq. quia altera aliterius mentem continet.

## LIMITATIO XI.

## SUMMARIVM.

**AB EXECUTORE** non datur appellatio, num. 1. Declaratur in executore mero, num. 2. Subdeclatur quia fit merus executor, num. 4. & 5.

¶ **Sublimitatur 1.** hac limitatio, ut non procedat in executore excedente modum, quia ab eo potest appellari, num. 6. & seq. in quibus declaratur, & exemplificatur.

**Sublimitatur II.** quando disputaretur de potestate exequendi, num. 10.

**Sublimitatur III.** in executore mero, num. 21.

& seq. in quibus declaratur, & inferatur. **Sublimitatur IV.** quando allegatur & probatur transactio facta post sententiam, num. 16.

**LIMITATIO XI.** ut non liceat appellare ab executore, cap. 43. novit ille. & ibi Franch. & Card. Alex. num. 1. & 3. de appell. Spec. Abb. Alex. & alij, quos retuli, & sequutus sum limit. praeced. in princip. & hac limitatio fraternizat, seu infertur ex praecedenti, ut patet ex his, quae seipsi in ea, in principio.

2. **Declara.** hanc limitationem esse veram, in executore mero, qui nullam habet cognitionem, sed tantum executionem, Gloss. iur. cap. 43. novit ille. in verbo. ab executoribus, & ibi in summario Io. Andr. Ant. de But. & Abb. de appell. & Ruginelli. tract. de appell. 5.2. cap. 2. num. 58. & 59. verū. sed istud, quare reus, qui torquetur de mandato iudicis, non potest appellare a ministro, qui torquee, sed a decessore torquee, imo a iudice, item captus a blaterario, & facillime ex decreto iudicis non potest appellare a capteura, quam facit blaterarius, sed bona a capteura illi demandata.

3. **Ratio** huius declarationis est duplex. Prima est illa, quam scripsi limit. praeced. num. 3. & 4. Secunda ratio est, quia, si appellaretur ab executore, appellaretur ad eundem iudicem gravantem, quia iudex superior mediator executoris est ille, qui committit & delegavit executionem, & appellatio debet fieri gradatim, non omisso medio, testibus ijs, quos citavi, & sequutus sum supra quæst. 7. num. 1. & ideo a delegato ad delegantem, ut dixi supra quæst. 8. num. 14. & seq.

4. **Subdeclara** primo, ut merus executor dicatur is, cui post hanc sententiam, & post habuam causae cognitionem super exceptione iudex commisit nudam executionem facti, ut in commissione, quae fit mario, scribit Bar. in l. 15. a diao pio. nu. 10. verū. quodque post sententiam. ff. de re iudic. quem refert, & sequitur Abb. in cap. 5. de cetero. sub num. 3. verū. tertio membro principali. de senten. & re iudic.

5. **Subdeclara** secundo, ut executor merus dicatur etiam is, qui ex abundanti, & non ex aliqua necessitate citat, aliaq. facit, quae tendunt ad iustificandam executionem, Pelyn. cap. ult. dudum. num. 22. verū. secunda conclusio. de praesumptione. quem refertur,



ferunt, & sequuntur Contar. in l. unica, limit. 2. §. 1. in fine num. 44. C. si de moment. possit. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 2. sub num. 59. vers. sed istud.

- 6 SVBLIMITA I. hanc limitationem, ut non procedat in exequutore, excedente modum, quia ab eo potest appellari, quomodo sit exequutor merus, cap. 43. novit. de appell. & ibi in summano Joan. Andr. Ant. de Butr. Abb. & Franch. idem Ant. de Butr. in cap. 15. quoad consulationem. num. 8. vers. nota quod ab exequutore. & Abb. sub nom. 10. & nu. 17. in fine, de senten. & re iudic. Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gloss. 12. num. 4. fallen. 1. tom. 1. fol. 373. & tract. de appell. art. 7. gloss. 2. nu. 15. vers. quinquies. tom. 3. fol. 503. Añ. in prax. iudic. §. 3. cap. 18. limit. 6. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 2. num. 64. vers. de clare.

Ratio est, quia in eo, in quo quis excedit, desinit esse exequutor, Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 2. cap. 11. num. 2. vers. quod minimum.

Contra hanc sublimitationem opponitur, quia vel exequutor facit, quod habuit in mandatis sine excessu, & tunc non potest appellari per ea, quæ dixi supra in limitatione, vel facit, excedendo fines mandati, & tunc, quod agit, non valet, & sic non est necessaria appellatio, hancq. oppositionem formant Gloss. in d. cap. quoad consulationem, & ibidem Ant. de Butr. nu. 15. & Abb. nu. 24. vers. venio ad gloss.

Huic oppositioni respondent præfati Doct. in locis citatis, quorum poteris videre.

- 7 Declara primo hanc sublimitationem, ut non dicatur proprie appellatio, sed reclusus ad superiorem, Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gloss. 12. sub num. 10. vers. notandum est. tom. 1. fol. 374.

Declara secundo ad quem appellatur ex his, quæ scripti sunt. præcedenti, num. 67. declar. 5.

- 8 Exemplifica primo hanc sublimitationem, quando exequutor aliquid dolose egerit, vel quando pars dolo sententiam obinverit, Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gloss. 12. num. 5. fallen. 2. tom. 1. fol. 373. Añ. in prax. iudic. §. 3. cap. 18. limit. 7. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 2. sub nu. 64. vers. quinto.

Exemplifica secundo quando exequutor

aliquid iniuriarum agit, ut puta, si lectos captos, & doli capta exequutionis causa, malitiose figent, Rebuff. dicto art. 7. gloss. 12. num. 7. fall. 4. Añ. dicto §. 3. cap. 18. limit. 12. & Ruginell. dicto cap. 2. sub nu. 64. vers. 6.

Exemplifica tertio, quando faceret executionem in rebus prohibitis, ut puta in libris, biculario, & similibus, Rebuff. dicto art. 7. gloss. 14. num. 5. fol. 379. vel in bobus aratoribus, alijsq. instrumentis necessarijs ad agriculturam, Rebuff. tract. de liter. oblig. art. 2. gloss. 1. num. 100. & seqq. tom. 1. fol. 98. Añ. in prax. iudic. §. 3. cap. 2. limit. 33. fol. 183. & nos de hoc habemus bullam istam notam Pis. V. adde quæ scripti supra. lib. 2. cap. 96. num. 43.

Exemplifica quarto, quando quis esset condempnatus ad dandum decem, vel equos, & exequutor capis simpliciter equum, quia, aufert debitorem electionem, quam habet de iure, & sic excedit, Rebuff. dict. art. 7. gloss. 14. nu. 6. fol. 379.

Reliqua exempla habes limit. præcedenti num. 30. & seqq.

- 10 SVBLIMITA II. quando disputaretur de potestate exequendi, quia tunc posset appellari ab exequutore, si credimus Ruginello tract. de appell. §. 2. cap. 2. sub num. 64. vers. quarto si disputatur.

Hæc sublimitatio est de materia præcedentis, quia cum debitor de iurisdictione, necessarii infertur dubitatio de excessu, quia eo ipso quod quis procedit sine iurisdictione dicitur excedere, & in his terminis procedit Ros. decis. 45. alias 346. si appelletur, de appell. in non. sed tamen appellatio suspensiva non admittitur, nisi doceatur de excessu, Ros. ubi supra, & facit, quod scripti supra limit. præcedenti, num. 64.

- 11 SVBLIMITA III. ut non procedat in exequutore mixto, quia ab eo potest appellari, Ant. de Butr. in cap. 43. novit. num. 6. vers. opp. quod ab exequutoribus, de appell. & Ruginell. dict. de appell. §. 2. cap. 2. num. 60. vers. secus verò.

Ratio huius sublimitationis est, quia exequutor mixtus non tantum exequitur, sed etiam cognoscit de rebus, & de exceptionibus, prout latè declaravi limit. præcedenti num. 43. & quando exequutor gravat in non admittendo, vel admittendo exceptionem potest appellari, ut dixi infra nu. 13.

- 12 Declara hanc sublimitationem, ut exequutor

entor mixtus dicatur is, qui citat, aliaque facit ex necessitate adus, vel quia est datus cum clausula (vocatis vocandis) & ideo debet adherere causae cognitionem, Felyn. in cap. 5. de cetero. num. 1. ubi, quod de clausula de sententia & re iudic.

13 Infero primo ex eadem sublimitatione, seu eius ratione, quod si executor mixtus non admittit exceptiones admittendas, vel admittit non admittendas; poterit à non admissione, seu admissione appellari. Ant. de Butr. in cap. 5. quoad consultationem. sub num. 16. vers. quandoque executor. de sententia & re iudic. & adde quae scripti limit. precedenti. num. 34.

14 Infero secundo, quod si is perueniat ordinem datum in l. à diuo pio. si. in venditione adde re iudic. poterit appellari per ea, quae scripti limit. precedentur num. 13. vers. sublimita quinto, vel si male interpretatur sententiam iuxta ea, quae scripti. eadem limit. precedentur. num. 51.

15 An executor, qui excedit, teneatur parti de dolo, vel actione iniuriarum, vide Dyn. huc citat Guid. Pap. tract. de appell. q. 92. num. 15. fol. 65. & quod faciat licet suam scribit: Decr. in cap. 43. nouit. num. 1. ubi & non solum de appell.

16 SVBLIMITA IV. quando pars allegaret transactionem factam post sententiam, & illam statim probaret, quia tunc executor, si crequeretur, grauaret, & ideo posset appellari, Rebuff. tract. de sententia. excut. art. 7. glof. 12. num. 6. fall. 3. tom. 1. fol. 373. dicentis, idem esse, quando pars renuntiasset sententiae, vel esset expressè facta nouatio.

Reliqua, quae in ista limitatione forsan desideras, habes id innot. precedenti, quia una est de materia alterius.

ditum consilium requirunt iudicem ut ferat sententiam, nu. 4. — Quanto etiam si partes consenserint de dando sententiam. nu. 5. — Sequo etiam si consilium esset operum, num. 6. & seqq. in quibus declaratur, — Septima etiam si partes requirant iudicem, ut ferat sententiam secundum formam consilij, num. 9. — Octaua etiam si partes scirent tenorem consilij, num. 10.

¶ Refringitur multipliciter eadem contraria opinio, num. 11. & seqq.

1 LIMITA XII. quando partes consentiunt, ut feratur sententia de consilio sapientis, quia tunc ab illa sententia non appellatur secundum ymam opin. quam refert Nicell. tract. de concord. glof. concord. 6. fall. 12. num. 45. tom. 18. fol. 193.

2 Contraria opinio est vera, quia potest appellari, Bar. in l. 1. §. quæritur est. in fine, num. 7. & ibi Alex. in addit. §. de appell. idem Bar. in l. 23. ex consensu. in fine pristipij, sub num. 3. & eod. & in l. 26. si conuenierit. versus finem, num. 5. ibi, sed ante tunc. & in re iudic. Abb. in cap. 4. consensu. num. 4. vers. facit enim licet testis, & Felyn. num. 2. vers. non prohibetur. de sententia & re iudic. Franch. in cap. 68. incipit. num. 11. in fine, & Decr. in hoc, nu. 19. de appell. Catald. tract. de syndic. num. 165. vers. primus. tom. 7. fol. 359. hancq. esse communem \* opin. testatur, & sequitur Soccr. conf. 24. visis ac diligenter. sub num. 1. lib. 1.

Rationes huius contrariae opinionis sunt plures, quas ordinatim deducit Catald. dicto tract. de syndic. sub num. 165. tom. 7. fol. 359.

Extende primo eandem contrariam opinionem, ut procedat etiam si sapiens, seu consiliorum fuerit electus de consensu partium, Nicell. dicto tract. de concord. glof. concord. 6. fall. 73. sub nu. 129. vers. quartus actus est. fol. 196. & quod hæc sit communis \* opinio, ut possit appellari etiam à sententia lata de communi partium consensu testatur, & sequitur Alex. in d. l. si conuenierit. versus finem, num. 13. vers. item in quantum quem refert & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. pend. super dines. cap. 18. num. 46. fol. 308. in 2. impressi. & quod possit appellari etiam à sententia arbitri electi de communi partium consensu, retuli, & sequutus sum libro precedenti cap. 2. num. 337. vers. sed ista ratio, & quod

## LIMITATIO XII.

### SUMMARIVM.

SENTENTIA lata de consilio sapientis est inappellabilis, nu. 1. — Contraria opinio est vera, num. 2.

¶ Extenditur multipliciter hæc contraria opinio, Primo etiam si sapiens fuerit electus de consensu partium. — Secundo etiam si partes consenserint formato dubio, nu. 2. — Tercio etiam si index teneatur sequi consilium sapientis, nu. 3. — Quarto etiam quando partes possit redi-

& quod possit appellari à sententia iudicis delegati de partium consensu electi, refert, & sequitur Pac. Scal. tract. de consil. sapien. lib. 4. cap. 15. com. 3. pac. c. fol. 349.

2 Extende secundo, ut procedat etiam si partes consenserint puncto formato, quia adhuc dabitur appellatio, Franch. in cap. 68. in iurasti. num. 7. col. 3. ibi, ex his notabiliter inferitur de appell. & Rogiuel. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 110. & faciunt quæ de relatione ad Principem scripsi q. proced. illuz. 1. nom. 149. vers. exten- de secundo.

3 Extende tertio etiam si iudex ex forma statuti teneatur sequi consilium sapientis; Franch. in eod. cap. in iurasti. num. 8. & Pac. Scal. supra citatus.

4 Extende quarto, ut procedat etiam quædo post reddendum consilium partes requirunt iudicem, quod ferat sententiam, non tamen expriment, nec dicunt, quod ferat sententiam secundum formam consilij sapientis, sed simpliciter requirunt super prolatione sententiar, nam isto casu poterit ordinatus appellare, ut scribit Catald. disto. tract. de synd. num. 186. vers. secundus casus. fol. 359.

5 Extende quinto, ut procedat etiam si partes consenserint expresse de stando sententia secundum consilium latum, vel ferendum, & sententia feratur prorsus secundum consilium; quia adhuc datur appellatio, Bar. in d. l. 26. si conuenit. in fine, ff. de re iudic. Felyn. in cap. 14. causam quæ. num. 5. vers. nam prohibetur. de sec. & re iud. Soc. dicto conf. 14. nu. 3. ved. vltimus. lib. 1. Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 6. fol. 101. sub nu. 431. fol. 197. & Pac. Scal. tract. de consil. sapien. lib. 4. cap. 15. com. 3. par. 2. fol. 349. & add. quæ scripsi supra limit. 2. sub nu. 73. exempli. 6. vers. contra.

Ratio secundum eod. Bar. & Felyn. supra citatos est, quia potest stare, quod pars consentiat dari talem sententiam, & bene etiam de iure, & tamen non acquirerit, quia speret obtinere in causa appellationis ex nouis probationibus, quas in prima instantia non potuit facere.

Ratio melior est, quia in tali promissione de stando sententia subintelligitur tacita conditio, si consilium iustum fuerit, ut retuli, & sequutus sum supra dicta limit. 3. sub nu. 73. ved. contra.

6 Extende sexto, ut procedat etiam si con-

silium esse apertum, & partes consentirent, ut secundum illud feratur sententia, quia adhuc possent appellare, Bar. Felyn. Scal. vbi supra, & Soc. dicto conf. 24. visis ac diligenter. num. 4. vers. quæ conclusio. lib. 1.

7 Declara primo limitando hanc extensionem, ut sit vera in senectaria dissimula, sed non in interlocutoria, quia in ea pars non potest sperare victoriam ex nouis probationibus, cum interlocutoria reuocatur ex eisdem, & ideo si consilium erat apertum, & notum parti non videtur posse appellari, Felyn. dicto cap. 14. causam quæ. sub nu. 2. de sentent. & re iudic. & quod interlocutoria reuocatur ex eisdem actis, vide, quæ scripsi supra quæst. 11. num. 89. act. 4. sub. 8.

Contra istam declarationem facit, quia satis est, quod possit sperare inelionem in formationem faciendam in iure, & multi sunt casus, in quibus sententia interlocutoria potest reuocari ex nouis probationibus, de quibus casibus dixi supra de quæst. 11. nu. 92. & seqq.

8 Declara secundo limitando, ut non procedat, quando partibus esset non solum apertum votum, seu sententia, sed esset eis notus rector voti, & sententia, & promitterent stare illi sententia, seu voto, quia tunc pars, quæ sic promittit, non posset appellare, Scal. dicto tract. de consil. sapien. lib. 4. cap. 19. vers. ceterum si lata sententia. com. 3. pac. 1. fol. 350. & sentit Soc. dicto conf. 14. sub nu. 4. vers. quæ conclusio. lib. 1. dum scribit posse appellari, dummodo partes non haberint notitiam consilij; nam isto casu posset dici, declarationem seu consilium sapientis esse factum, partibus consentientibus, & approbantibus, quo casu non datur appellacionem, scribit Nicell. quem retuli & sequutus sum infra num. 12.

9 Extende septimo eandem communem opin. ut procedat etiam quando post reddendum consilium clausum iudici utraque partem requirit ipsum iudicem, ut ferat sententiam secundum formam dicti consilij; quia cum partes, seu pars ignoret quid sit in illo consilio, datur appellatio, & iudex non debet sequi illud consilium, si sit iniustum, alias teneretur in se iudicare, quin intelligatur requisitus à partibus sub conditione, si illud sequi debeat, & dicto quod posset requisitus sine ista conditione, tamen solum iusta potest concedenda esse assensu, Catald. tract.

tract. de synd. num. 167. & 168. vers. tertia casus.

10. Extende octavo, ut procedat etiam si partes, quae requirunt iudicem, ut ferat sententiam secundum formam consilij, scilicet quid contineretur in dicto consilio, sed tamen ignorarent, an illud consilium esset iustum, vel iniustum, ut puta, quia sine imperio iuratarum, quia isto casu est opus appellare, & iudex non tenetur sequi iniustum consilium, Catald. sub dicto num. 168. vers. alias casus.

11. Restringe prima nunc eodem communio opin. possum supra num. 2. ut non procedat quando partes promississent ferre consilium sapientis, quaecumque esset, Bal. in l. 4. de tale pactum. §. qui provocavit. col. 1. a. vers. item ex praedictis. & de pact. quem referit, & sequantur Franch. in cap. 68. in tituli in fine, nu. 11. in fine, & Dec. in fine, nu. 262. de appell. Alex. in l. 26 si conuenerit. versus finem, sub nu. 13. & de iudic. & Felyp. in d. cap. causam quae num. 2. in fine. vers. lignis ta communem. de sent. & re iudic. qui 2. ut dicit Bal. ubi supra, qui promittit parere, & sententiae quaecumque fuerit, videtur renunciare appellationi, & Nicol. tract. de concord. gloss. concor. 6. fallen. 102. num. 243. tom. 18. fol. 197. & in hac sententiam videtur iussisse Catald. tract. de syndic. nu. 169. vers. quartus casus, fol. 360. quae enim videtur postmodum dicere in contrarium, sicut ex ista casum appellationis, & quod dicatur tacite renuntiare appellationi, quando quis obligat se velle stare sententiae alicuius, quia talis obligatio habet vim renunciationis appellationis factae, scribit Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. pend. ampliat. 2. princip. num. 14. & 15. tom. 3. fol. 351. in fine, & quod dicatur tacite renuntiasse appellationi, qui ante sententiam promittit simpliciter parere mandatis iudicis, seu iurari parere, promittitque se satisfacere sententiae, solum iudicatum, vel etiam habere sententiam, scribit Rugiob. tract. de appell. §. 9. gloss. 1. cap. 1. num. 25. vers. tacite quoque. fol. 243. & de validitate huius promissionis, seu obligationis vide supra lit. a. num. 73.

12. Contra hanc restrictionem, quod enim adhuc possit appellari, tenet Soc. & Pac. Scal. quos citavi supra lit. a. nu. 75. vers. amplia.

13. Restringe secundo, ut non procedat quic-

do relatio consilioris, seu consilium sapientis esset facta de voluntate partium, quia tunc non daretur appellatio, Nicol. d. concord. 6. fall. 73. sub nom. 129. vers. quartus est casus, fol. 196. quod intelligitur quando sit de partium voluntate, eo quia approbant illud consilium, & faciunt quae ipsi supra num. 8. declar. 2.

13. Restringe tertio, ut non procedat, quando partes, habentes certam notitiam de tenore consilij, & quod non est iustum, consentiunt tamen quod iudex sententiam ferat secundum formam dicti consilij, quia tunc non possunt appellare, quia partium consensus purgat illam iniquitatem consilij, Catald. tract. de synd. sub nom. 168. ibi, certe si partes, tom. 7. fol. 360.

14. Restringe quarto declarando, ut non procedat, in promissione, qua committitur causa consilio sapientis, quia à tali pronuntiatione affirmatiua non appellatur, secus si pronuntiaretur negatiue, causam non esse committendam, quia posset appellari, Scal. tract. de consil. sapient. lib. 3. cap. 1. vers. praeterea, quod magis est, tom. 3. par. 1. fol. 342. & Rugiob. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 191. fol. 84.

15. Tempera hanc restrictionem, ut licet non possit appellari à pronuntiatione affirmatiua, tamen à formatione puncti transmittendi ad consultorem sapientem caute appellabit pars, quae in ea se videt laesi, & ubi prius contradixerit, Pac. Scal. dicto lib. 3. cap. 9. ibi, & quando pars ex huiusmodi puncti explanatione laeditur, tom. 3. par. 1. fol. 343.

16. Restringe quinto, ut non procedat post lapsos decem dies, dados ad appellandum, quia quamuis sententia feratur de consilio iuris peritorum, tamen, nisi appelletur infra legitima tempora, transit in rem iudicatam, sicut transeunt aliae sententiae, Abb. in cap. 4. propositi. sub num. 11. vers. tertio circa hoc. ibi, omnia haec militari etiam in sententia lata ad consilium sapientis, de probat. Pac. Scal. tract. de consil. sapient. lib. 4. cap. 21. vers. verior namque semper, tom. 3. par. 1. fol. 350. lo. Bop. l. up. tract. de vfu. in 2. comment. ad l. 2. c. de pact. inter emp. & vendit. §. 9. sub num. 41. vers. similiter, &



Vana est hæc conciliatio, si teneamus, quod appellatio, ex præferri ratione loci non habeat in sententia arbitri, quia non sit sententia iuridici principalis, & non producat actionem, iuxta ea, quæ scripti lib. præcedenti, cap. 2. num. 327. nam, ætenua hac ratione, licet pactum soluet & penna, tamen non soluat à defectu iurisdictionis.

3 SVBLIMITA I. eandē, limitatio- nem, ut non procedat in arbitro, electo ex necessitate statuti, qui dicitur arbitri necessarius, quia sententia eius dicitur propter sententia, & ab ea appellatur, Bal. in l. 32. diem præferre, §. liti autem. ff. de recep. arbit. Socc. reg. 24. appellare in qualibet causa, fall. 10. in fine, Anr. de Buti. Alex. M. Ant. Blanc. & alij, quos citavi, & sequutus sum libro præcedenti cap. 2. sub nu. 329. verū ad secundum.

Cōtrariam opinionem tenuerunt aliqui, quos citant Socc. reg. 17. appellare à sententia arbitri, fall. 4. & lal. S. omniū. sub num. 11. ibi, hinc inferunt. Inhi, do action. & sari pro hac opinione text. in cap. 33. à iudicibus. 2. q. 6. à iudicibus, quos communis consensus elegerit, non licet provocare.

4 Non discedo à sublimitatione, quia est vera, & communis, & ad textum in cap. à iudicibus, respondeo, quod appellari potest considerari propter iniquitatem personæ, & propter iniquitatem sententiæ: propter iniquitatem personæ non potest appellari, sed propter iniquitatem sententiæ, quia licet reprobare dicta, sed non personam, Glof. 1. in dicto cap. à iudicibus. & quod à sententia, lata à iudice, quem partes communi ter elegerunt, possit appellari, scribit Guid. Pap. tract. de appell. q. 70. num. 49. tom. 1. fol. 59.

5 SVBLIMITA II. ut non procedat in arbitro electo ex dispositione iuris communis, quia ab eius seoreotia potest appellari, Bar. in l. 1. S. interdum, in fine, sub num. 8. si à quib. appell. non lic. Ant. de Burr. in cap. 23. quinquaginta. sub num. 36. verū ad primum. ibi, die si arbitri est iuris, de iure. Socc. in reg. 17. appellare à sententia arbitri, fall. 3. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quoadque appellatur. num. 272. fol. 300. & quod ab arbitro iuris detur appellatio, scribit M. Ant. Blanc. tract. de compromis. q. 10. sub num. 12. verū contrarium. tom. 3. par. 1. fol. 204.

Ratio est, quia arbitri iuris dicitur habere iurisdictionem, sicut iudex, ut retuli & sequutus sū lib. præced. cap. 2. nu. 3. & seqq.

6 Declara restringendo hanc sublimitationem, ut non procedat in tertio arbitro, qui eligitur inter alios duos discordantes, quia & si eligatur ex necessitate, & dispositione iuris communis, l. 19. item si vnus, §. vlt. ff. de recep. arbit. tamen ab eius sententia non potest appellari, si compromissum sit voluntarium, quicquid eo contrarium sentiat Socc. dicta reg. 17. fall. 6. dicens, quod à sententia tertij arbitri electi loco duorum arbitrorum potest appellari, quia eligitur ex necessitate iuris, & licet alleget Io. Andream, allegantem in addit. ad Spec. tit. de arbit. & arbitrat. §. sequitur. verū, sed nunquid, tamen ego, adhibita diligenti lectione, hoc in meo libro non potui inuenire.

7 SVBLIMITA III. ut non procedat de iure caoocico, quia de hoc iure potest appellari etiā à seoreotia arbitri, Bal. in l. 1. sub nu. 1. in 3. oppos. C. de recep. arbit. Alex. conf. vlt. abuod. num. 7. lib. 6. & hanc esse communem opinionem tesserunt & sequuntur Socc. in reg. 17. appellare à sententia arbitri, fall. 2. & M. Ant. Blanc. tract. de compromis. q. 10. num. 9. lani. 6. tom. 3. par. 1. fol. 204. & retuli lib. præced. cap. 2. nu. 337. & seqq.

8 Hæc sublimitatio non est tuta, tum quia Glof. 1. in cap. 33. à iudicibus, & in verbo, ordinarij. in fine, 2. q. 6. in qua se fundant omnes, loquendo generaliter, tenet contrarium; tum quia hoc contrarium tenent alij, quos citant Socc. & M. Ant. Blanc. supra allegati, & Bal. in l. 53. si feruus pluriū. §. fin. ibi, & procedit hæc questio. ff. de leg. 2. loquitur de reductione ad arbitrium boni viri, & non de appellatone, & Paul. de Cast. in d. l. 1. num. 2. C. de recep. arbit. ait, quod de iure canonici appellatur à sententia arbitri, sed non est propter appellatio, vnde, inquit, videtur quod fatalia, constituta in vera appellatone, non habeant locum in ea, vide lib. præcedenti cap. 2. num. 340. in secunda responsione.

9 SVBLIMITA IV. ut non procedat in arbitro assumpto cū clausula, ut possit pronunciare solum de iure, quia, tunc ab eius sententia potest appellari, Socc. in reg. 17. appellare à sententia arbitri, fall. 2. nam isto casu appellatio non temouetur propter penam appositam in compromisso iuxta ea, quæ

quæ scripti libro præced. cap. 2. sub num. 361. & seqq. & num. 373. & consequenter, cessante provisione hominis, habebis locum provisionis legis, ut possit appellari per ea, quæ dixi eod. cap. 2. num. 437.

10 SVBLIMITA V. quando extaret statutum, quod sententia arbitri, seu arbitratoris mandentur executioni, sicut sententia iudicis, quia tunc potest appellari, Soc. d. reg. 17. fall. 7.

11 SVBLIMITA VI. ut non procedat in reductione ad arbitrium boni viri, quia, reductio peti potest, ut explicavi limit. seq. num. 2.

12 SVBLIMITA VII. eandem limitationem, ut licet non possit appellari à sententia arbitri, tamen si fuerit petita reductio eorum iudice, & is iudex protulerit sententiam, poterit à iudice sententia appellari, ut ex magis communi opinione refert, & sequitur Menoch. conf. 217. existimaverim., num. 29. & 30. lib. 3.

Vide in hac sublimitatione, quæ scripti limitatione sequenti, num. 3. verbi sublimita. in fine.

13 SVBLIMITA VIII. ut non procedat quando compromissum fuit factum sine potest, quia tunc ex sententia arbitri occurrat actio, & exceptio, & ideo debet ab ea posse appellari, ut scribit Rebuff. præf. de arbit. & arbit. art. 1. gloss. 9. num. 3. verbi. secundus casus. tom. 3. fol. 208. & latius retuli, & sequutus sum lib. præced. esp. 2. num. 379. & 380.

Pro intelligentia huius sublimitationis, vide omnino quæ scripti eod. cap. 2. num. 407. & seqq. & num. 437. & seqq.

14 SVBLIMITA IX. ut de generali consuetudine possit appellari, siue compromissum sit cum potest, siue sine potest, & ita videtur patere. & feratur in Regno Præstia, ut testatur Rebuff. dicta gloss. 9. num. 4. fol. 208. & sic, attenda ista sublimitatione, subvertitur omnino hæc decimatertia limitatio.

15 Poena apposta in compromisso, an, & quando dissolvenda ab eo, qui appellat à laudo, seu sententia, vide limit. sequenti, num. 7.

Reliqua, quæ foris desideras hinc ac limitatione habes in sequenti.

## LIMITATIO XIV.

## SYMMARIVM.

ARBITRATORIS sententia non est appellabilis, num. 1. ubi etiam extendatur dupliciter.

1 Sublimitatur hæc limitatio tripliciter. Primo in reductione ad arbitrium boni viri, num. 2. — Secundo in sententia iudicis, aditi super reductionem, num. 3. & seqq. in quibus declaratur, & declaratio restringitur usque ad num. 14. — Tertio de consuetudine, num. 15.

1 LIMITA XIV. In sententia, seu arbitramento arbitratoris, quia ab eo non datur appellatio, testibus Soc. Alex. & Boer. quos citavi, & sequutus sum nu. seq.

Extende hanc limitationem, ut procedat etiam de iure canonico, Bal. in rubr. num. 5. verbi. sed nunquid de iure canonico, C. de appell. & de opinione communi testatur, & sequitur Abb. in conf. 77. in questione quæ. col. vi. ibi, vitium dubium est. lib. 2. quem refert, & sequitur Addit. ad præf. Papien. in form. libell. quo ag. ad poen. comprom. in gloss. nec reductio sub omni. in. verbo. contrarium. in fine, fol. 462.

Contrariam opinionem, videlicet, posse de iure canonico appellari, tenent Bar. in f. vlt. col. 2. num. 6. ibi, eadem ratione dico, ff. de appell. recip. & Rom. conf. 267. super eo. num. 5. verbi. superest.

Hanc contrarietatem indecisam reliquit Alex. in l. 1. col. penult. sub num. 6. ibi, potest etiam aliter responderi. ff. de leg. 2.

Ego non discedo ab extensione.

2 SVBLIMITA. In hac limitationem, ut non procedat in reductione ad arbitrium boni viri, quia reductio potest peti, Soc. reg. 14. appellatio in qualibet causa, fall. ri. Alex. conf. 206. viso themate. num. 5. lib. 3. Boer. dec. 284. & dic. secundum, sub num. 17. verbi. contrarium tamen, & ita intra decies loquitur etiam Rom. conf. 265. in casu propositos. & satis hac sublimitatio patet ex his, quæ scripti lib. præced. cap. 2. nu. 407.

3 Extende primo hanc sublimitationem, ut quis possit petere reductionem ad arbitrium boni viri, non obstante, quod renuntiaverit reductioni, quia talis renuntiatio non tollit, quo possit eam petere super dolosa laesione, Cand. Alex. in cap. 63. dilectio.

XXX sub

(lib. nu. 85, q. 3, fall. 3. de appell. & quod nulla pleiitudo perborum. Pofit redituone ad arbitrium boni viri, data lexione. enonizaeferit, & fequitur Pelynd cap. 4. caufam quae. num. 3. in fine, verf. de eo qui. de fent. & de iudi. & quod non valeant cautela, daae. ad quod. fcribit Rebuff. vbi fupra, & quod fi fctarij laudum, feu arbitrij ex dolo, poffit appellari, vel haberi recusis ad fuperiorem, non obftante laturo, vel pacto, fcribit Contr. in l. vnica, limi. 10. num. 4. verf. idem in laudo. C. fi de mom. poff. adde quae fcripi h. praecedenti cap. 3. num. 422. & 446.)

Exstende fecundo, vi procedat etiam si compromittit compromittens, & tunc debet stare mandato arbitratoris, quia adhuc arbitramentum posset trahi, quia promissio intelligitur, si iustum fuerit arbitrium, vi ex Spec. & M. Ant. Bucer. recitat, & sequitur sum supra lib. 2. num. 74. & quod quis, allegando dolum arbitri, seu arbitratorum, possit recurrere ad arbitrium boni viri, non obstat, quod medio iuramento renuntiante recurrit, seu promissio non recurre, quia non tenetur servare iuramentum contra bonos mores, scribit Bon. decii. 4. alias 311. nota quod quis sub num. 1. de arbitrii. an. q. & quod non possit renuntiare reductioni ad arbitrium boni viri, nisi si renuntiet contra iuramento, scribit Rebuff. tract. de arbit. & arbit. an. 3. gloss. 8. num. 13. 14. & 15. tom. 3. fol. 205. & quod quis possit appellare propter excessus, quibus iuramento non appellare, dixi supra lib. 2. num. 29.

De abſolutione & iuramento petita ante  
petitum reducio ad arbitrio boni viri vide  
lib. penult. cap. 1. sub num. 18. vbi aduerſus  
SVBLIMEſſA. lib. 1. vbi quomodo ad arbi  
tramento; ſeu laudo non detur appellatio  
ſed ſolum reducio ad arbitrium boni viri  
vi dixi, tamen ſi pro iſta reducio ad ar  
bitrio iudex ordinarius, & ſi non detur laudo  
arbitratoris, ſeu confirmatio, vel confirmet, de  
cur appellatio. Bal. lib. 1. c. 1. vbi extra  
quartum. num. 10. C. de lic. iura. prouoc.  
Alex. in l. 1. sub num. 14. vbi ſupra gloſ. lib.  
deinde bar. & ſub hunc. & verſus finem, lib.  
tunc quia illo proceditur ad num. 19. ff. de  
legat. 2. Bely. in cap. 18. ſuper his. num.  
13. ſimiliter. vbi de contrarium. de  
ſecur. An. de But. in cap. 3. quinq. uis  
lib. col. 1. sub num. 27. lib. iudic. lib. iudic.

de iureiur. sed postea inconstanter loquuntur,  
hæcque sublimitatione tenent Bapt. de S. Blasi.  
tract. de arbit. & arbitrarij. q. penult. quæ est  
89. num. 82. & 83. verus finem. fol. 309. in  
ceteris iple videatur transire per spinas, multum  
hæsitando; & quod hæc sit communis, & ve-  
toris, & æquior opinio, testatur Alex. conf.  
106. vño thematic. col. 2. nu. 6. verū sed con-  
trarijura lib. 3. & ex Alex. refert, & sequitur  
Boet. dicta cetera. 284. sub num. 18. ven-  
tus suum, ibi, idem opus est appellatione.  
& quod si magis communis opinio ex  
Villalob. inter communes opinionones lib. 6.  
verū redutio, refert Addition. ad præf. Pa-  
pæ. in foun. libell. quæ agit, ad pœm. com-  
prom. in gloss. nec redutio. sub num. 9. in  
littera F. in verbo. contrarijura. fol. 461. &  
sequitur Menoch. conf. 2. 17. ex illa materia  
num. 29. & 30. lib. 3. & Lancell. tract. de so-  
lent. par. 2. cap. 26. de attenti. redutio. & c. in  
29. 30. & 31. in fine, fol. 399. tandem sub  
limitationem confusit, & inconstanter po-  
nit Nicell. tract. de concord. gloss. contror.  
6. fol. 12. num. 26. fol. 192. concernit re-  
latione, & nota allegatio Doctorum, hæc-  
que sublimitationem sequitur, obiter libro  
preced. cap. sub num. 436. & quod seruetur  
in regio Innoc. testatur Addition. ad  
Alex. d. 10. de iur. 106. sub num. 6. littera B.  
in verbo. appellatio; & quod si sententia  
data per inducendum reductionis datur appellat-  
io maxime quando sententia sit ista ad fi-  
nem eius, qui per re- reductionem, refert,  
& sequitur ex inagis communis opin. Ma-  
gdon. in lueri. d. 106. 37. lib. num. 4. hæcque  
opinionem veterem, & ab ea consulendo,  
& iudicando, recedendum non esse, testatur  
Covar. verus solut. lib. 2. cap. 12. sub nu-  
m. 1. verū, secundum veridicem. fol. 183. hæcque  
opinionem esse veterem, & approbatam in  
Regno Francie, testatur Ribouste. de arbit.  
& arbitrarijura. gloss. 9. nu. 8. tom. 3. fol. 209.  
Comitatus quædamem, quod non possit  
appellari, tenens iussu canonicis queritum  
fuit. Jo. And. in addit. ad Spec. iii. de ap-  
pell. 5. in quibus, sub num. 66. verū quod si  
conuenit, in verbo. pœm. iuratori. Barand. in  
fine, num. 2. verū sed quæstio de leg. 2.  
Bali. in marg. ad Innoc. in verbo. appellari non  
potest ad arbitrij. Bald. in l. 77. in societate  
rem. sub num. 29. & 30. in 2. addit  
septem argumenta, Alii. in dicto cap. qui-  
tuallus. num. 40. verū nunc quæro de nota-  
bili. verus finem, & in conf. 28. num. 2. verū



item facti quia. lib. 1. Franch. in cap. 63. dilectio. q. 20. versus finem, item. q. num. 39. in fine, de appell. Papien. in pract. form. libell. quo ag. ad poen. cōpromiss. in glos. nec redactio. n. 9. vers. sed pone. fol. 461. Guid. Pap. tract. de appell. quæst. 71. sub num. 49. fol. 59. Anguiss. conf. 76. de tribus. sub num. 23. & 24. lib. 1. dicens, quod si cum non puerit appellari à sententia arbitratoris, ita neque à sententia iudicis subrogati loco arbitratoris, Lanfr. de Orlan. tract. de arbit. duil. 7. q. 23. num. 54. in fine, vers. iocor. & om. 55. fol. 230. dicens, quod hanc sequeretur in iudicando, licet postea sub num. 59. in fine, perplexus dicat, quod quis non peccaret in Spiritu sancto, si teneret opinionem affirmatiuam, vel negatiuam, ponens electionem in iudice, quam opinionem vellet sequi, & sic confusus, nec iudicio, cedit difficultati; Conu. etiam dicto cap. 12. sub nu. 9. vers. eandem. scribit, in hac controversia non ventum esse, ut pares sint utraque partis defensorum, & ut utque opinio communis censeatur, postea tamen subdit, quod si amhorum numerus, & eorum æstimatione, ad professionis nomen consideranda sine, hæc opinio contraria est magis communis.

Alj verò, videlicet Bal. in l. vnica, col. 2. sub num. 5. ibi, item dicendum est. C. de his que poen. nom. Rom. conf. 261. super eo quod. sub om. 3. in 3. opin. in effectu Alex. d. conf. 406. nu. 15. Boer. d. decif. 284. sub nu. 28. ibi, tamen bal. & Additum. ad pract. Papien. in d. glos. nec redactio. sub num. 9. in verbo. contrariū. concordant distinguendo, quod si iudex excedit, lædendo in magna quantitate, tunc procedit opinio affirmatiua, quod possit appellari: si verò excedit in modico, tunc procedit opinio contraria; negatiua, quod ab eo non possit appellari; quare Bal. in d. l. 1. num. 5. in fine, subdit, exponendum esse qualiter in l. finis in appellatōne, alias, et non expressis, appellatio tanquam indistincta non tenet, & ita cum Bal. videtur residere etiam. Succ. in reg. 24. appellatio in quolibet causa. l. 11. 15. in fine, dicens, ita seruati in practica, & ab ista distinctione non videtur in fine discerpisse. Ant. de Butr. ubi supra, quod videtur aduenisse etiam Abb. supra citatos, dicens quod Ant. de Butr. transiit in contrariā sententiā.

Ego nō discēdo à substantiatione, quia tenet cōmuni, & de iure in pract. vi dixi. 3. Declara hæc substantiationem, vi si par-

ter ligantur sicut dicitur si fori seu arbitrorum, vel arbitratorum vons sit electus, & alter laicus, debet pro reductione ad iudicem ipsius rei, qui perit reductionem, quia arbitramentum est, quedam transactio, & sic si reus conuenerit de ista transactio, videtur quasi super exceptione sub conuenerenti pronocare, & à fortiori si conuenerit ut actor debet sequi fori rei, Bar. in l. 77. societatem. §. arbitrorum. nu. 19. ff. pro soc. quem refert, sed non sequitur Franch. in rubr. qua 44. vers. vitimo quæstio. de appell. si qu. adeundus semper est iudex, qui esset adeundus, si nullo facto compromisso, lis ordinariè promoueretur, si ergo quiddam ego perit à re secutus 1000. & arbitri tulerunt laudum de secutis 400. cesset ego polles petere reductionem, debet eam petere coram tuo iudice, quia tu es reus: idem dico si arbitri tulerunt laudum de secutis 1000. petitis, & tu vis petere reductionem, debes eam petere coram tuo iudice ordinario, quia coram eo egisse actor tuus aduersarius, vide pro hac opin. Tefaur. Fossan. decif. 14. redactio. nu. 1. & 5. ubi plures citat, & refertur de opin. communis.

Contrariam opinionem tenuit Anguiss. sequitur Franch. dicta rubr. de appell. sub num. 45. & adde omnino quæ scripsi supra q. 8. sub num. 102. vers. infero tertio.

In hac controversia circumscribuntur quinque opiniones, quas collegit Fossan. d. decif. 24. ex quibus ego pro nunc aliquā nō eligo.

6 Declara secundo, ut pendente reductione, non possit procedi ad executionem laudi, seu arbitramenti: nam omisiss multis, quæ reccesit Vital. tract. de clausis. in claus. nil nouari pendente recursu. nu. 1. & seqq. tom. 18. fol. 382. omisiss etiam varietate opinionum, quas reccesit Lancell. 112. de 21 cent. par. 2. cap. 16. de attet. redact. & c. par. 2. & seqq. fol. 393. non posse procedi tenuerunt Bal. & Abb. quos referunt, & sequitur Franch. in cap. 63. dilectio. q. 10. versus finem. limit. 4. num. 39. de appell. & Maran. in suo spec. par. 6. in 2. act. p. ioc. sub num. 122. fol. 473. dicens, hanc esse veterem opinionem, & ex Maran. refert & sequitur Lancell. tract. de arreus. dicto cap. 16. de attet. redact. & c. nu. 5. 6. & 10. fol. 393. dicens esse veterem, æquiorē, & frequentiori calculo approbatā, & quod hac opinio seruatur in pract. & de stylo curiar. refertur Boer. decif. 284. & dic. secundum, sub

Xxx 2 num.

num. 26. quem similiter refert & sequitur Lancell. ubi supra.

7. Extende hanc declarationem, ut maxime procedat quoad poenam conventionalem soluendam ab eo, qui contravenit compromisso, quia is non tenetur ad eam nisi postquam arbitrium fuerit confirmatum; & mouet, quia si arbitramentum continet enormem lesionem, illa promissio non contrahenda non ligat, & non tenet per ea, quae dixi supra sub oim. 2. exten. 2. & quod de iure non tenet, neque poenae visum obligari Rot. & alij, quos cito supra lib. 1. cap. 57. sub num. 6. quare, cum sit permissus securus ad arbitrium boni viri, non debet quis poenam soluere antequam confirmatum sit arbitrium, Rebuff. tract. de arb. & arbitr. art. 1. gl. 8. num. 10. tom. 3. fol. 205. & ita dispositum esse per constitutiones gallicas ostendit Rebuff. d. tract. de arb. & arbitr. art. 1. gl. 1. num. 1. fol. 193. & ita videtur de mente Bazzoli in l. 60. iulianus, nu. 7. ff. de condic. indeb. & Abbatis in cap. 23. quintavallis. nu. 34. de iurciu. di. scribunt, quod incidit in poenam si succumbas, non probando inquarem laudi; & ita videmus servari; imò, etiam confirmato laudo, non video has poenas exigi.
- Quamvis contra hanc extensionem teneat Lancell. tract. de attem. par. 2. cap. 16. de attem. reduct. & c. num. 33. vers. tertio. fol. 393. dicent, poenam conventionalem, appositam in compromisso posse exigi, pendente reductione.

8. Explica hanc extensionem, ut, confirmato laudo, non audiat appellans ab eo, nisi prius soluerit poenam, Rebuff. d. tract. de arb. & arbitr. art. 1. gl. 9. num. 8. fol. 209.

Soluta notent poena, audietur appellans, & ubi declaratur, bene appellatum, erit restituenda omnis pecunia soluta pro poena, Rebuff. eod. tract. de arbitr. gloss. 1. num. 1. fol. 193.

9. Restringe primo eandem declarationem, ut non procedat, pendente reductione à sententia consensuaria laudi seu arbitramenti, quia ea pendente posset procedi ad executionem, Fruch. in cap. 63. dilecto, q. 10. versus finem, limit. 4. num. 39. in fine, de appell. & Boer. quos cito, sed non sequitur Lancellot. d. cap. 16. oim. 28. & seqq.
10. Restringe secundo, ut non procedat, quando inter partes actum esset, quod etiā

pendente reductione, posset ad laudi executionem procedi, Lancell. eodem cap. 16. nu. 33. & 34. vers. secundo fol. 393.

11. Restringe tertio, quando laudum ex forma statuti haberet executionem paratam, vide quos pro, & contra istam limitationem scribit Lancellot. d. cap. 16. num. 37. & seqq.

12. Restringe quarto, quando ex forma statuti haberet executionem paratam, etiam parte reclamante, Lancellot. d. cap. 16. num. 51.

13. Restringe multis alijs modis, quos ponit Lancell. d. cap. 16. num. 41. & seqq.

14. Subdeclara restringendo eandem declarationem, ut procedat, pendente reductione, prout loquitur declaratio; scilicet autem pendente tempore ad petendam reductionem, quia iocum potest deueniri ad executionem laudi, ut iurij, & sequitur sum. lib. praecedenti, cap. 2. num. 470.

Quamvis contrarij, ut neutro casu possit deueniri ad executionem, teneat Soccr. col. 27. visit. sub nu. 34. & 35. lib. 4. quae refert, sed non ponit pro constanti Lancell. d. cap. 16. nu. 55.

- Declara tertio, ut iudex adiuvet super reductione non debeat arbitramentum reuocare, nisi ex considerabilis damno, seu lasione, & non ex parua, quia non debet iudicare, scilicet ex causis appellationum à sententia iudicum, Covar. var. resolut. lib. 2. cap. 12. sub num. 5. vers. tertio illud. fol. 184.

15. SVBLIMITA UL. VI non procedat de consuetudine, quia hodie cuiuslibet grauato, seu oppresso patet via appellandi, siue sit grauatus sententia, siue arbitramento; bene verum est, quod iudex ad quem non debet ita esse facilis ad reuocandum arbitramentum, sicut ad reuocandum sententiam, Covar. supra proxime citatus.

Quia arbitrator videtur fraternitate esse iudicet habere liberum arbitrium, de quo dixi in sequenti limitatione, ideo potest hae limitatio aliqua motu accipere à sequenti, quae hic omitta viderentur.

## LIMITATIO XV.

### SVMMARIVM.

ARBITRIO libero iudicis commissam causa, non datur appellatio, num. 1. Extenditur 1. etiam in arbitrio simpliciter, num.

2. Con-

2. *Contrarium firmatur ibidem.*

*Extenditur l. l. quando causa est commissæ, conscientia iudicis, num. 3. — Refringitur multipliciter hac extensio, num. 5. & seqq.*

**LIMITA XV.** in sententia lata à iudice habente liberum arbitrium, quia ab ea non datur appellatio, Felyn. in cap. 16. super his, limit. 1. num. 8. & seqq. de accusat. Menoch. tract. de arbit. iudic. lib. 1. q. 70. num. 13. vers. hac regula. Simoncel. tract. de deci. lib. 1. tit. 1. num. 8. tom. 6. par. 2. fol. 291. Magon. in lucen. decif. 42. Rainro. sub nu. 21. vers. quia quod. Farnac. in qq. crimin. lib. 1. q. 17. num. 30. vers. amplius igitur. & Ruginel. qui rios citat, tract. de appell. 9. gl. 2. q. 14. num. 43. vers. scetus tamen. & seq. ubi loquuntur de pleno arbitrio, & demero arbitrio.

3. *Extende primo hanc limitationem, vi habeat locum etiam in sententia lata à iudice, habente simplex arbitrium, quia ab ea non dari appellationem scribit Spec. quem citat Roc. decif. 47. alias 355. si auditor. nu. 5. de appell. in nou. & ita videtur sentire Marchef. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. in rom. cur. cap. 6. num. 53. & 55. fol. 74. in 2. impress. dum scribit, quod clausula (tuam conscientiam oneramus) operatur, ut negotium censatur remissum arbitrio boni viri, & tollit appellationem, & in commiss. appell. ab interlocutor. cap. 27. num. 54. fol. 251. dicens, quod in arbitrijs non datur appellatio; & hanc opinionem sequitur Menoch. d. q. 70. sub nu. 6. vers. contrariam; & num. seqq. & præsentim num. 11. ubi testatur, esse crebriorem; \* poteris in materia videre etiam Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 16. nu. 50. fol. 193. licet is eo loci non multum fideliter citet, neque multum bene loquatur.*

Contra hanc extensionem, quod enim in arbitrarijs datur appellatio, scribit Franch. in cap. 5. cum sit romana. num. 11. vers. & aduerte. in fine, de appell. dicens, quod si male arbitratur, posset appellari etiam in commissis suo arbitrio, & in cap. 19. cum parat. sub num. 36. vers. secundo queritur. versus finem de appellat. Guid. Pap. tract. de appell. sub num. 95. ibi, si iudex in civilibus vel in criminalibus. tom. 5. fol. 61. Simoncel. tract. de decret. lib. 1. tit. 1. num. 8. tom. 6. par. 2. fol. 291. Magon. d. decif. 42. sub nu. 21. Rebuff. tract. de congr. port. vers. ultimo

si episcopus. fol. 103. Couar. var. resolut. lib. 2. cap. 12. nu. 5. vers. secundo aduersus. fol. 183. hancque esse regulam patet ex his, quæ scribit Felyn. d. cap. super his. num. 7. & Ruginel. tract. de appell. d. 5. q. 1. sub nu. 43. vers. sed ite vera. & hanc esse \* communè testatur ij, quos refert Prop. Faru. d. q. 17. num. 28. vers. contrarium. & sequitur cum distinctione num. 29. in fine, & ego scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 62. paulo supra finem, & quod possit recurrere ad iudicem, quando executor, datus in testamento ad maritandas pauperes virgines, male arbitratur, scribit Bal. in auth. præterea. sub num. 4. C. unde vii & xxi.

3. *Extende secundo, vi sicut non datur appellatio ab eo, cui causa est commissæ secundum suum liberum arbitrium, ita etiam non datur ab eo, cui est commissæ cum clausula (tuam conscientiam oneramus) Franch. in rubi. num. 11. ibi, pro quo in simili. de appell. Felyn. in d. cap. super his. num. 17. limit. 4. Soc. in reg. 24. appellatio in qualibet causa. fallen. 13. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fallen. 22. num. 63. tom. 18. fol. 193. Rebuff. tract. de appellat. art. 3. glo. vna. num. 2. & 3. tom. 3. fol. 489. quem citat & sequitur suum supra q. 7. nu. 86. vers. infero. Triaque de retract. lignag. 5. 4. gl. 1. num. 11. Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 3. cap. 15. num. 1. & seqq. fol. 347. Marchef. d. commiss. appell. in rom. cur. cap. 6. num. 53. & 55. fol. 74. in 2. impress. dicens, quod gravatio potest subvenir per Papam, impetrandi quod iudicatum corrigatur & quod clausula (tuam conscientiam oneramus) operatur, vi negotium censatur remissum arbitrio boni viri, & quod tollit appellationem. & demum vide congesta per Lancell. tract. de assen. par. 2. cap. 12. de assen. & immo. appell. pend. limit. 10. princip. num. 1. & seqq. & nu. 10. fol. 367. ubi quod secundum omnes \* non potest appellari quoad effectum suspensivum, & Ruginel. tract. de appell. 5. 2. cap. 2. num. 67. vers. dabitur appellatio. & quod executori voluntarium voluntarium, cuius conscientia est onerata, possit per ordinarium non per viam iustitiæ, & appellationis, sed per viam officij superioris misericorditer impiorari discuti, vi reddit ratione distributionis deduci, & tenet Felyn. in cap. 15. significasti. il primo, sub num. 4. ubi, nam prima dicie de homicid.*

Xxx 3 Ratio

Ratio est, quia Deus solus est superior conscientiae, unde non potest ad alios inferiores appellari, Franch. vbi supra, & Greg. Tholof. de cap. 15. num. 3. vers. item secundo. & sub num. 5.

- 4 Reliquas extensiones, seu causas in quibus non appellatur a sententia iudicis, cuius arbitrio causa est commissa, colliges ex his, quae late cumulat Felyn. in d. cap. super his. sub num. 8. & seqq.

- 5 Restringe primo declarando eandem extensionem, quod quamvis denegetur appellatio, & ideo iudex a quo non tenetur desistere appellanti, tamen potest recedere ad superiorem per viam supplicationis, Glos. in clem. 1. in verbo. omeramus. de u. reparr. & in fin. §. sed etia. num. 136. vers. vltimo non omitto. Insit. de act. & coram eo potest probari contrarium, Tiraq. in loco supra proxime citato, & superior aditus per viam supplicationis emendabit, quod iudex a quo male gessit, Glos. in d. verbo. omeramus. & Felyn. in cap. 16. super his. sub num. 11. limit. 4. de accol.

- 6 Restringe secundo eandem extensionem, ut non procedat, quando non est simpliciter onerata conscientia iudicis, sed appositionem est aliquod verbum respiciens iustitiam, puta, ad eandem §. 1. conscientia, vel simile, quia tunc posset appellari, Lancell. d. limite. eo. princip. num. 11. fol. 367.

- 7 Restringe tertio, quando causa esset magis praesudicij &c. vide Lancell. d. limite. 10. num. 13. vers. tertio. fol. 367. & Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 2. sub num. 67. vers. dabitur appellatio.

- 8 Restringe quarto denum, ut licet in his, quae relinquuntur conscientiae alicuius, non admittatur appellatio, tamen, si daretur enormis laesio in declaratione, facta secundum conscientiam, poterit implorari officij iudicis, ut reducat, & emendet, quod esset male gestum, Franch. in rubr. sub num. 1. de appell.

- 9 Aduerte obiter circa eandem extensionem, quod ille, cuius conscientiae aliquid committeretur, tenetur iurare, quod ita distat sua conscientia, alias non est sibi standum, seu non valere, quod agit, Insit. in eod. §. sed ista. num. 111. vers. nota etiam. Insit. de act. & Rebuff. tract. de appell. art. 3. glos. vna. num. 4. tom. 3. fol. 489.

Hanc aduerentiam non video vlt. receptam, & ratio quare non sit vlt. recepta,

potest sumi ex his, quae scribit Greg. Tholof. tract. de appell. lib. 3. cap. 15. sub nu. 5. vers. ego dubito,

## LIMITATIO XVI.

### S V M M A R I V M.

*SYNDICATORIS sententia, si sit propria Reflor, non est appellabilis, num. 1. & seqq. in quibus extenditur.*

- ¶ Subiungitur multiplex haec limitatio. Primo, quando officialis condemnatur ex alia causa, seu negotio, quam ex causa pertinenti ad officium, quia daretur appellatio, nu. 5. & seqq. vbi inferuntur multa. — Secundo de confictio, dicit Regn. Franco. 1. num. 2. — Tercio quando sententia non fertur a proprio Reflore, seu iudice, sed fertur a Syndicatoribus, nu. 9. — Quarto in sententia interlocutoria, num. 10.

- LIMITATIO XVI. in sententia, lata a Reflore contra suum officialem pro delicto commissio in officio, quia ab ea non appellatur l. 3. nulli. & ibi Bar. Bal. Paul. de Caltr. & Salyc. C. quot. appell. no recip. & cap. 41. et quot. S. nulli quoque. 2. q. 6. Soccr. reg. 4. appellatio in qualibet causa. fol. 18. Jul. in l. 10. qui iurisdictioni. sub num. 9. fol. 8. ff. de iurisd. omni. iud. Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. princ. in verbo. & quandoque appellatur. limite. 12. nu. 301. fol. 504. Nicell. tract. de concord. glos. concord. 8. fallen. 13. num. 47. fol. 193. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 2. nu. 13. vers. tertius. to. 3. fol. 503. & Greg. Tholof. tract. de appell. lib. 3. cap. 1. num. 1.

- 2 Extendit primo hanc limitationem, ut procedat etiam de iure canonico secundum ea, quae allegat Franch. in rubr. num. 22. ibi, & inter cetera. de appell.
- 3 Extendit secundo, ut procedat etiam si sententia sit lata super delicto graui, quia, dummodo delictum sit commissum in officio, & condemnatur a proprio iudice, non potest appellare, cum l. 3. nulli. & Doctores citati supra num. 1. dum scribunt, eum non posse appellare, loquuntur generaliter, nulla constituta differentia, an sit condemnatus pro delicto leui, vel graui.

Subextendit hanc extensionem, ut maxime procedat quando officialis esset legitimè conuictus, & condemnatus de baptizata,

ria, commissa in illo officio, quia tunc non appellat, Salyc. in dicta l. nulli. C. quor. appell. non recipi, quoniam refert, & non impugnat Par. de Put. tract. de synd. in verbo. appellatio, sub num. c. 8. tom. 7. fol. 243. & tenet aperte Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 4. fall. c. 15. num. 149. tom. c. 8. fol. 197.

4 Extende tertio, ut maxime procedat, quando Rector officialem aliquem, puta notarium, nuntium, apparitionem, vel alium executorem inferiorem, assumptum sine iustificatione, qui male se gereret in officio, remoueret, quia is non possit à remotione appellare, Par. de Put. in dicto verbo. appellatio, sub num. c. 7. & latius Prosop. Farin. in qq. crim. q. 101. nu. 85. & seqq.

Extende quarto, ut multo minus possit appellare is, qui condemnatur ad reddendas rationes sue administrationis, vide infra limit. 29. num. 1.

5 SVBLIMITA I. nunc, ut non procedat quando condemnaretur ex alia causa, seu negotio, quam ex causa pertinente ad officium, quia tunc quamvis condemnaretur à proprio Rectore, seu Potestate, tamen posset appellare, & moueri, quia sicut statutum habetians contrarius, indios cum filiis familiae, qui sunt mercatores, habet locum solum in contradiis, interis ex causa mercaturæ, ut teruli, & sequutus sum lib. præcedens cap. c. c. num. 150. & statutum de adhibenda plena fide Thesaurario, non habet locum quando non agitur de re pertinente ad officium thesaurarii, testibus bñs, quos citari, & sequutus sum dicto cap. c. 1. num. 151. Ita etiam lex tollens appellationem officialem, condemnatio à proprio Rectore, habet locum solum quando condemnatur de re spectante ad officium.

6 Infero primo ex hac sublimitatione, quod officiales, condemnati cuiuslibet super proprii patrimonij negotio, quod apud proprium iudicem inchoasset, posset appellare, dicta l. 3. nulli. C. quor. appell. non recipi.

7 Infero secundo, quod quamuis d. l. 3. nulli. loquatur quando negotium est inchoatum apud proprium iudicem, tamen poterit appellare, etiam eiususmodi inchoatione, quia falsi est, quid non agatur de re spectante ad officium, & in his terminalis, nullatenus considerata inchoatione, sed solum considerato hoc, quod non agatur de re spectante ad officium, intelligit illam l. fac. de Ra-

ven. quem refert, & sequi videtur Par. de Put. tract. de synd. in verbo. appellatio, sub num. 16. vers. in questione. tom. 7. fol. 242. Prosop. Farin. in qq. crim. q. 101. sub numero 87.

Infero tertio, quod si officialis sit condemnatus de adulterio, vel de alio delicto non dependente ab officio, posset appellare, sicut si non esset officialis, Gloss. r. in dicta l. nulli. C. quor. appell. non recipi.

8 SVBLIMITA II. ut non procedat de consuetudine Regni Franciæ, quia admittetur appellatio, Rebusserat. de appellat. 7. gloss. 2. num. 13. tom. 3. fol. 503.

9 SVBLIMITA III. ut non procedat quando non condemnatur à proprio Rectore, seu Potestate, cui in officio inferuebat, sed condemnatur à syndicatoribus deputatis, ut motus est, quia tunc posset appellare secundum communem, & magis tutam opinionem de qua testatur, & sequitur Par. tract. de synd. in verbo. appellatio, sub num. 28. tom. 7. fol. 243. & ita videtur de mente Bartoli, & aliorum, dum appellabilitatem dicunt remota esse à sententia proprii iudicis, prout loquitur dicta l. 3. nulli. maior enim militat ratio pro sententia lata à proprio iudice, quam pro sententia lata à syndicatoribus.

Constatiam opinionem, quod non possit appellare, confute posuit Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 26. nu. 68. fol. 194. & videtur de mente Cyni in dicta l. nulli. dum indistincte scribit, denegari appellationem, quia presumitur contra officiales condemnatos, & hanc opinionem videtur sine scrupulo amplexis Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 2. de attent. & innou. appell. pend. limit. 10. princip. num. 1. & seqq. tom. 5. fol. 370. hæc opinio est approbata in Regno Neap. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 10. num. 204. fol. 486. & limit. 13. num. 302. fol. 504. & Paris de Put. tract. de synd. in verbo. appellatio, vers. fine, sub num. c. 7. fol. 243. dicens, quod licet capitulum, editum à Rege Roberto, cumuere eius morte, quia fuerat ad eius beneplacitum, tamen inquit, obseruatur in Regno, & ideo non appellatur, sed fit exequutio, & postea supplicatur, nisi esset exequutio irritabilis, quia tunc non fieret exequutio, sed supplicaretur tanquam si esset facta exequutio. Hæc eadem opinio est approbata in Constitutionibus Marchie.

chle lib. 6. cap. 2. fol. 365. & in Decretis Mediolani. si credimus Paride de Put. ubi supra. hancque opinionem esse in terminis iuris communis magis communiter receptam. saltem quoad effectum suspensivum. scribit Posp. Farin. in quest. crimin. q. 101. limit. 19. num. 89. & 91.

Quicquid sit in pondere iuris. & quicquid sit municipalibus legibus statutum. officiales condemnati appellant. & recurrunt ad Curias supremas. a quibus statim impetrant inhibitiones. & adversarii eorum moderationem non obtinens. quia officiales ut plurimum allegant odia. & persecutiones. & dant aliquem sumum insultum; imò sub hoc persecutionis. & odij pretextu quandoque. non expectata sententia. discedunt. & se presentant Curia supreme. & ibi promittunt stare iuri. & iudicium solvere. & Curia suprema id quandoque ex iustis causis admittit. unde subdit. qui solent quodam animi calore syndicus tempore contra officialem presentem irruens. postea. eo abeunte. subiacet. eius presentia. si gestum. & querelas describit. nisi ageretur de re grati. & querelantes essent potentes.

Ceteri ubi servanda esset hæc contraria opinio. præcipue servari debet in crimine baratarie. quia equiparatur crimine læsæ maiestatis. Bal. in auth. nouo iure. C. de poen. iud. qui mal. iud. quem reuert. & sequitur Nicel. tract. de concord. gloss. contri. 6. fall. 115. num. 149. fol. 197.

Sed in crimine læsæ maiestatis prohibetur appellatio etiam à sententia non lata in syndicato. secundum aliquos. quos citavi supra limit. 4. num. 78. ergo tanto magis intelligitur prohibita in crimine baratarie à sententia lata in syndicato. quia. si non sufficiens. debet sufficere etiam.

**SVBLIMITA IV.** ut non procedat in sententia interlocutoria ante diffinitivam. quia ab ea potest appellari secundum ea. quæ deducunt. & firmant Pat. de Put. tract. de synd. in verbo. an floate. à num. 1. vique ad num. 6. fol. 243. & Lancell. tract. de arcent. par. 2. cap. 12. de arcent. & in nou. appell. pend. limit. 10. princip. num. 3. in fine. & num. 4. fol. 370. & faciunt. quæ scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub num. 98.

Rationes. & confirmationes huius sublimitationis habes latè à me congestas. loquendo de interlocutoria in causa possessoria. supra limit. 6. memb. 7. no. 28. & seqq.

Contra hanc sublimitationem valde virgent ea. quæ scripsi dicta limi. 6. memb. 7. num. 32. & seqq. ubi plenam habebit sancti factionem.

Ceterum si non omnino tibi satisfactum erit. dico. quod. quicquid possit dici de iudicando. si se iudex hac sublimitatione. limitatio esset vana. quia sententia diffinitiva. non potest ferri. quin prius feratur aliqua interlocutoria. & officiales libentius appellant ab interlocutoria. quàm velint expectare sententiam diffinitivam.

De quibus stor officiales syndicandi. & aliqua in ea materia. vide infra quest. 19. tem. 4.

## LIMITATIO XVII.

### SVMMARIUM.

**FISCALIS** causa non admittit appellatio- nem. num. 1. & seqq. in quibus extenditur.

**¶ Sublimitatur I.** ut non procedat quando agitur de pami. num. 4.

**Sublimitatur II.** quando allegatur exemptio. num. 5.

**Sublimitatur III.** in Regno Francia. num. 6.

**Sublimitatur IV.** quando debitor non est plene solutus. num. 7.

**Sublimitatur V.** in Curia. si ante assuale deposito. num. 8.

**LIMITA XVII.** in sententia. lata ad fauorem Fisci. seu Cesaris super tributis. seu debito fiscali. quia ab ea non datur appellatio. i. q. abstinendum. & l. vi. C. quod appell. non recip. Gloss. in cap. 26. in nobis. in verbo. tributa. de decim. Spec. tit. de appell. §. in quibus. vers. quarto non. appellat. num. 4. & 5. Ang. Ater. in l. 6. sciendum. num. 4. ff. de appell. recip. Soc. reg. 24. appellatio in qualibet causa. fall. 3. Nicell. tract. de concord. gloss. conec. 6. fall. 17. num. 50. in fine. tom. 18. fol. 193. Marian. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellator. limit. 11. num. 300. fol. 504. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gloss. 1. nu. 1. 4. vers. quartus. tom. 3. fol. 503. Posp. Farin. in qq. crimin. q. 101. limit. 25. num. 70. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 95. & seqq. & cum. 132.

**¶** Extendit istam limitationem. ut procedat etiam in collectis. & publicis functionibus im- po-

impossibilis ab vniuersitate ratione onerum præsentium, quia cum in illis imminet damnum publicum, proceditur executio, & datur executio parata, reiecta appellatione: secus tamen est, si agatur de collectis impossibilis ratione onerum præteritorum, quia cum in illis non imminet damnum publicum, non datur executio parata secundum ea, quæ deducit Ofsch. decif. 86. quæstium. fuit an collecta. num. 3. & seqq. & num. 8. quem refert, & sequitur Lancell. tract. de arren. par. 2. cap. 12. de arren. & in nou. appell. pend. litur. 14. princip. num. 8. in fine, & num. 9. fol. 37a.

3. Declara hanc extensionem, vt procedat quando quis non reperiretur defilipus in æstimo, seu collecta, quia tunc procederet distinctio inter onera præsentia, & onera præterita, secus est quando reperiretur defcriptus, quia tunc indistincte cogitur sine appellatione soluere, Ofsch. dicta decif. 86. num. 5. & sub num. 7. ibi aut consistit.

4. SVBLIMITA I. explicando eandem limitationem, vt procedat quando seueritiam fertur contra debitorem fificalem, vel debitorem patrimonij Principis, & sic ex causa publicæ, vel priuatæ ætatis, prout loquuntur iura, & Doctores citati supra num. 1. in limitatione, & agitur de damno cuiusdam, & agitur de lucro capiando, vt est in ponis, quia tunc condemnatur appellatus, vt est And. de litem. in consilij. intentionia. refert, & sequitur Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 1. num. 300. fol. 504. & adde, quæ scripti supra hac ead. quæst. in ampl. 10. num. 23.

5. SVBLIMITA II. vt non procedat quando is, à quo exigitur tributum, allegat exemptionem, quia tunc admittitur appellatio, vt loquendo in decimis, dixi limit. seq. num. 2.

6. SVBLIMITA III. vt non procedat in Regno Franche, quia ibi recipitur appellatio, sicut in alijs. Rebuff. tract. de appell. art. 7. glof. 2. sub num. 14. tom. 3. fol. 503.

7. SVBLIMITA IV. declarando, vt appellatio denegatur, si debitor sit apens, & manifestè conuictus. L. abutendum. C. quor. appell. non recip. alias posset appellare, Ang. Arer. in l. 6. litendum. num. 4. ff. de appell. recip.

8. SVBLIMITA V. seu potius declara, vt non procedat quando appellans hic in Co-

ria faceret actuale depositum, quia tunc, factio a qua depositum, & dummodo non ad sit confisio, & agatur de aliquo debito Camere Apostolicæ, & eluatur ex aliquo contractu, datur appellatio iuxta bullam, quæ considerat Farin. in qq. crim. q. 101. limit. 15. num. 80. & iuxta ea, quæ nos diximus infra limit. 48. num. 41. verbi sublimitate secundum. & adde quæ scripti supra quæst. 8. num. 251.

## LIMITATIO XVIII

### SYMMARIUM.

DECIMARVM sententia est inappellabilis, num. 1.

1. Sublimitatur multipliciter hac limitatio. Primo quando allegatur exemptio, vel legitima, & compositio, num. 2. — Secundo in sententia lata inter duas ecclesias, num. 3. — Tercio quando collector decimarum excedit modum, num. 4. — Quarto in effectis deuolutiuis, num. 5. — Quinto in Regno Franche, num. 6.

1. LIMITA XVIII. in sententia lata pro soluendis decimis, quia ab ea non datur appellatio, cap. 26. tua nobis. in fine, de decim. Spec. tit. de appellat. 9. in quibus, verbi quæstio, num. 5. ibi, si ergo non appellatur. Doct. reg. 24. appellatio in quilibet causa, fall. 3. & 22. Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, limit. 15. num. 304. fol. 504. Nicell. tract. de concord. glof. concord. 6. fall. 53. num. 93. fol. 195. Rebuff. tract. de appellat. 7. glof. a. num. 14. verbi quartus. tom. 3. fol. 503. & Greg. Tolof. tract. de appell. lib. 2. cap. 9. num. 2.

Ratio huius limitationis est duplex. Prima, quia causa decimarum est causa pia, vt sentit Franch. in rubr. num. 2. verbi certio pramitte. de appellat. 6. & dicit aperte Tiraq. tract. de priuileg. pia causa. priuileg. 153. fol. 47. & in causis pijs denegatur appellatio, vt scripti supra limit. 8. num. 1. Secunda ratio est, quia decimæ sunt tributa antiqua, cap. 66. decimæ. 16. q. 1. Glof. in d. cap. tua nobis. in verbo. tributa. de decim. Specul. vbi supra, sed in tributis non appellatur per ea, quæ dixi limit. præced. ergo, &c.

Contra istam opinionem, quod possit appellari, tenet Glof. Franch. & Tiraq. supra pro-

proximè citari.

Non recedas à limitatione, quia decimæ sunt tributa a noīne, vt dixi, & Glossæ supra citatæ, dicenti contrarium, benè respondent Abb. in d. cap. tua nobis. num. 9. ostendens, quod procedit per falsa fundamenta.

5. SYBLIMITA I. declarando istam limitationem, vt procedat quando is, à quo petuntur decimæ, allegaret consuetudinem, seu præscriptiōnem, vel aliam similem iniuriam, causam ex his, quas i. c. i. rexus in d. cap. tua nobis. quia tunc appellatio non admittitur, secus autem si allegaret exemptionem habitam à Papa, seu legitimam compositionem, quia tunc, si non audiretur in ista allegatione, siq. grauaretur, posset appellare. In And. in d. cap. tua nobis. nu. 7. & ibid. An. de Burr. vers. secundum pp. nu. 7. & Abb. num. 9. & ita potest procedere, quod ex Angust. cons. 72. refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub nu. 256.

6. SYBLIMITA II. vt non procedat in sententia lata inter duas ecclesias concuēdentes de iure decimandi, vt declarant In. Andr. & An. de Burr. in d. cap. tua nobis. vtrique num. 7. in fine.

7. SYBLIMITA III. quomodo collector decimarum excederet modum, quia ab excessu potest appellari. Dec. in cap. 43. noui e. num. 10. de appellat. & facit quæ dixi supra limit. 10. num. 28. & limit. 1. nu. 6.

8. SYBLIMITA IV. vt non procedat quoad effectum de iurisdictione; quare debitor decimarum condemnari non admittitur ad appellandum, donec soluerint, Rebuff. tract. de decim. quæst. vii. num. 22. vers. de cimonno. fol. 63.

9. SYBLIMITA V. vt non procedat in Regno Franciæ, quia in eo admittitur appellatio sicut in alijs, Rebuff. tract. de appell. art. 7. gloss. 2. sub num. 4. rom. 3. fol. 503. & Greg. Tholos. tract. de appell. lib. 2. cap. 9. sub num. 2.

10. Sed hæc sublimitatio est vera, quando sententia est promissa à iudice ecclesiastico, secus si sit prolata à iudice seculari per modum prouisionis in casu privilegiato, quia recipere appellatio, sed ea non obstant, sicut executio, Rebuff. tract. de decim. quæst. vii. sub num. 22. fol. 63.

## LIMITATIO XIX.

## SUMMARIUM.

NULLITAS sententia non est appellabilis, num. 1. Contraria firmatur opinio, quid, à sententia nulla possit appellari, num. 2.

Extenditur I. hac opinio contraria etiam si sententia sit nulla ex defectu iurisdictionis, sub num. 2.

Extenditur II. etiam si sit euidenter nulla, num. 3.

Extenditur III. etiam si alias à sententia effectus prohibita appellatio, num. 4.

Extenditur IV. in Regno Franciæ, num. 6.

Extenditur V. ut procurator ad appellandum possit appellare à sententia nulla, num. 7.

Extenditur VI. ut appellatio sit necessaria ad omnes effectus appellatiōis, præter ad quosdam, num. 8. & seqq. in quibus explicantur singuli effectus.

LIMITA XIX. 10 sententia nulla, quia ab ea non appellatur, 1. 12. si constat, si de appel. & l. vnica, C. qui pro sua iurisd. iudic. dar. &c. Succ. reg. 24. appellatio in qualibet causa. num. 1. & Alex. cons. 59. viso iurulo. col. 3. & vii. num. 8. & sub num. 27. ibi, & per consequens. lib. 4. Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 33. num. 352. fol. 509. Rebuff. tract. de appellat. art. 7. gl. 2. num. 32. vers. decimo septimo, rom. 3. fol. 505. & Greg. Tholos. tract. de appell. lib. 2. cap. 16. num. 1.

Confirmatur hæc limitatio, quia lex relicti appellatiōes superfluas, vt scripsi infra limit. 21. & non vitium superuacuis remedijs, Franch. in cap. 63. dilectio. sub num. 15. q. 7. de appell. & Greg. Tholos. d. cap. 16. num. 4. vers. ratio. fol. 218.

Sed appellatio à sententia nulla non est necessaria, & ideo est superflua, vt patet ex iuribus citatis, & scribuntur hac de Aren. in l. 6. ens. sub num. 3. C. de appell. & Paul. de Cast. in d. l. 12. si constat. num. 1. qui admonet propterea iudicem ad quem, vt debeat pronuntiare, sententiam esse nullam, & ideo appellatiōnem fuisse superfluum, seu non necessariam, Spec. rit. de appell. §. in quibus. num. 18. vers. decimo octauo. lib. 2. fol. 186. Ro. decis. 29. alias 434. nota viii. vers. finem, sub num. 5. de sent. & re iud.

In aniq.



in antiq. Nicel. tract. de concord. glof. com-  
tor. 6. fall. 23. num. 64. tom. 18. fol. 194. &  
Marchef. tract. de commif. par. 2. in comif.  
super null. rap. 7. sub num. 14. & quod à  
fententia nulla fuper uacuo appellatur, quia  
appellatio efdat ad refectiōis, & quod nul-  
lam effe refectiōis non potef, & tēdat etiā ad  
fufpendendum, & refpectu fententię nullę  
nō inueniatur quid fufpendat, fcribunt Frāch.  
& Greg. Tolof. fupra. proximē citati: ergo  
à fententia nulla non potef appellari.

3. Contrarium opinionem, quod enim po-  
teft appellari à fententia nulla, tēcent In-  
noc. & Ioan. Andr. quos refert & fequitur  
Franch. in d. cap. 63. dilectio. q. 7. sub nu. 15.  
de appell. & effe communem \* opin. fcribit  
Raph. Coman. in l. 19. fi exprefim. ff. de  
appell. & relat. quem refert Alex. conf. 59.  
vno titulo. sub num. 16. ibi, ad confirma-  
tionem lib. 4. & de r. communē \* opinione te-  
ftatur, & fequitur Brederoed. tract. de appella-  
par. 1. tit. 12. col. 38. sub littera D. uerf. fci-  
trarium. & probatur ex d. l. fi exprefim. in  
illis uerbis: unde fi quis dicit. ubi dicitur,  
quod appellatio fuit defecta lapfu fatalium,  
ergo præfuppōit appellatiōnem tenuiffe,  
quia priuatio præfuppōit habitum, & tēda-  
men illa fententia erat nulla.

Non difcedo ab hac opinione contraria,  
quia eſt uera, communis, & feruatur.

Non obſtant iura & confirmatio addu-  
cta pro limitatione, quia refpondeo, uerū  
effe, quod appellatio non eſt neceſſaria,  
à fententia nulla, ſi conſideremus ſolum ef-  
fectum tranſeundi in rem iudicatam; nō ſci-  
ue appellatio nullatenus interponitur, ſiue  
interpoſita deferatur, fententia tamen non  
transiit in iudicatam, & attento hoc ſolo ef-  
fectu, appellatio uſi ſuperflua non eſſet ad-  
mittenda; & quantum hęc nullitatis exce-  
ptio ſatis tēatur eum, contra quem eſt lata  
fententia nulla; tamen quia in appellatio-  
ne conſiderantur alij effectus non inuifus, &  
hōs effectus non potef conſequi, niſi is, qui  
appellat à fententia, quantumuis fententia  
ſit nulla, ideo lex conſiderans, quod is ſola  
nullitatis exceptione eſt tutus, tollit neceſſi-  
tatem appellandi, & conſiderans, quod nul-  
litus fententię nō habet alios effectus, quos  
habet appellatio, non tollit facultatem ap-  
pellandi quare iura tollunt neceſſitatem,  
non facultatē appellandi, Franch. in d. cap.  
63. dilectio. q. 7. num. 16. in fine, & quod res  
clarior fiat, effectus iſtor poſui infra nu. 31.

Extende primo eundem communem  
contrariam opin. ut procedat etiam ſi ſen-  
tentia eſſet nulla ex defectu iurifictiōis,  
quia adhuc poſſet qd ex appellari, ut ponitur  
Coman. in d. l. fi exprefim. col. 9. in principi-  
fi. de appell. & relat. iurifictiōis Franch.  
in d. cap. 63. dilectio. q. 7. num. 16. uerf. ſe-  
cundo adducte. de appell. & Brederoed. d. tit.  
22. col. 39. in fine; & col. 40. ubi refpondet  
contraria.

3. Extende ſecundo, ut procedat etiam  
quando fententia eſſet eundem nulla; ut  
capit. eundem Coman. ubi fuper tēcent  
Franch. in d. cap. 63. dilectio. q. 7. sub nu. 16.  
uerf. alia & ſecunda habitatio. de appell. &  
Brederoed. d. tit. 12. col. 40. uerf. alia & ſe-  
cunda.

4. Extende tertio, ut in tantum poſſit ap-  
pellari à fententia nulla, quod à fententia,  
à qua ſit prohibita appellatio, puta à ſen-  
tentia lata in cauſa poſſeſſoria, poſſit ap-  
pellari, ſi allegetur fententiam eſſe nullam,  
ut ex Menoch. Bero. & Grat. impugnatio  
refert Contrat. in l. unica, limit. 7. num. 9. C.  
ſi de mom. poſſi.

Confirmatur primo hac extenſio, quia  
licet ab aliqua fententia ſit prohibita ap-  
pellatio, tamen ſi illa fententia ſit eundem  
ſeu notoriē inuifus, non intelligitur prohi-  
bita, teſtibus Bai. Abb. Maran. & alijs, quos  
citauit, & ſequutus ſum fupra limit. 6. memb.  
7. num. 79.

Sed notoria inuifus, & nullitas equi-  
paratur, ut dixi ſub. precedenti cap. 3. in  
192. inō nulla eſt maior inuifus, quā  
nullitas, ut ex Innoc. in cap. 63. dilectio. de  
appell. refertur & ſequuntur Bellam. de c. 1.  
343. appellans in fine, & Contar. in d. limit.  
7. num. 131. unde inuifus regulariter non  
reddat fententię opor. iure nullam, ſicut  
reddat nullitas, Contrat. ead. limit. 7. nu. 131  
uerf. quod eundem.

Ergo ſicut potef appellari à fententia  
notoriē inuifus, ita etiam poterit appellari  
à fententia nulla.

Confirmatur ſecundo, quia à fententia  
lata in cauſa poſſeſſoria eſt prohibita ap-  
pellatio, uelut poſſeſſus ſum fupra limit.  
6. num. 1. & ſeqq. & tamen ſi ſic lata ſit,  
cauſe cognitione potef ab ea appellari, ut  
reſcili, & ſequutus ſum d. limit. 6. memb. 4.  
num. 174.

Sed fententia lata ſine cauſe cognitione  
eſt nulla; ergo à fententia, à qua ſit prohi-  
bita

hibita appellatio, potest appellari, si sit nulla.

- 5 Contrariam opinionem, quod à sententia, à qua prohibita sit appellatio, sit prohibita etiam si illa sententia dicatur nulla, tenet Contrar. limit. 7. nu. 6. & seqq. ubi propterea admonet, cavendum esse à citatis hic in extensione.

Comprobatur hæc contraria opinio, quia, remouendo principale fundamentum, & confirmationem extensionis, dum dixi, notitiam iniustitiam, & nullitatem æquiparari, dico, distinguendos esse duos casus æquiparationis.

Primus casus est, quando adæquantur inuicem, & tunc, quod est plus in vno, communicatur alteri, & è conuerso, quod est plus in altero, communicatur illi vni, vt declarat Bar. l. 1. num. 1. ff. de leg. 1. & hoc modo non sunt æquiparata nullitas, & notitia iniustitiae.

Secundus casus est, quando vnum adæquatur alteri, & tunc illud plus, quod est in illo altero, communicatur illi vni, sed non è conuerso, quia, quod est plus in illo vno, non communicatur illi alteri, unde si nobiles æquiparentur popularibus, nobiles habent id, quod habet nobiles, & quod habet populares, sed populares non habent id, quod habent nobiles, Bar. in d. l. 1. num. 2. & 3. & hoc secundum modum notitiae iniustitiae æquiparata nullitati, quia notitia iniustitiae habet in se nullitatem, & ideo dicens iniustitiam, & probati nullum; habet intentum Contrar. in l. vna, limit. 7. nu. 1. & seqq. C. si de mon. poss. sed non è contra, quia nullitas non includit iniustitiam, Contrar. in d. limit. 7. num. 12. & ibidem, 9. nu. 41. verum succurritur, vnde agens de nullitate, ex communicationis, & non probans nullitatem, sed iniustitiam, non debet absolui propter defectum in modum agendi secundum communem opinionem, quia refert Contrar. limit. 9. num. 41. & si tu opponas de nullitate, & probas de iniustitia, index non potest propinquare sententiam iniquam, quia, iniquitas non est deducta in iudicio secundum Ingei & Ant. de Bar. quibus refertur, & sequitur Aodr. Barbat. ibi addo Ad Bar. l. 1. num. 2. verum ex hoc pono. C. ut licet, prouoc. & tamen, si est dictum de iniustitia, & probatur nullitas, potest index promissario sententiam nullam, Aodr. Barbat. ubi super, & facit quod retulit ex Contrar. hinc

supra ibi, & ideo dicens.

Hic vtrumque videntibus, & quicquid enixe scripserit Contrar. supra citatus, vt defenderet hanc contrariam opinionem, ego non discederem ab extensione, quia habet æquitatem, & bona fundamenta.

- 6 Extende quarto, vt in Regno Francie non solum liceat, sed debeat appellari à sententia nulla, quia sine appellatione non audiretur dicens de nullitate, Rebuff. tract. de appell. art. 7. gloss. 2. num. 32. verum de consuetudine, tom. 3. fol. 705. & Greg. Tholof. tract. de appell. lib. 2. cap. 16. num. 5. verum quamobrem.

- 7 Extende quinto, vt procurator constitutus ad appellandum possit appellare etiam à sententia nulla, sicut intra dentes contra Fulgos. sentit Dec. in cap. 63. dilecto. sub num. 20. & seqq. de appell.

- 8 Extende sexto declarando, vt appellatio etiam à sententia nulla sit necessaria ad quosdam effectus, & ad vnum effectum sit superflua, & prius explico effectus, ad quos est necessaria, & deinde effectum, ad quem est superflua.

Primus effectus est, vt deuoluta cognitionem causæ ad iudicem appellationis, Lacob. de Aren. in d. l. eos. sub num. 3. col. 34. Cide appell. fol. 48. Paul. de Cast. in d. l. si constat. sub num. 1. ff. eos. franc. in cap. 63. dilecto. q. 9. sub num. 19. verum his præmissis de appell. Alex. d. conf. 59. sub num. 2. & 9. ibi, nec his obstat. Dec. in d. cap. 63. dilecto. num. 23. ibi, & certe appellatio. Nuccel. tract. de concord. gloss. conc. 6. fall. 23. num. 64. fol. 194. Greg. Tholof. tract. de appell. lib. 2. cap. 16. sub nu. 4. verum ratio. & nu. 6. verum nocet & Breder. tract. de appell. par. 1. tit. 12. col. 41. verum his præmissis.

- 9 Ex isto effectu oritur alius, nempe, quod licet iudex ordinarius possit cognoscere de nullitate sue sententiae, & eam reuocare, tamen quando fuit ab ea appellatum, amplius non potest, quia illius cognitio, & reuocatio tunc spectat ad iudicem appellationis, vt retulit, & sequutus sum infra q. 19. rem. 1. conclus. 6. num. 2. & seqq. ubi videat.

Secundus effectus est, vt, deuoluta cognitione, possit iudex appellationis pronuntiare super nullitate, & non nullitate prout reperit sententiam, & reperia ea valida poterit pronuntiare etiam super eius iniustitia, vel iniustitia, Alex. d. conf. 59. viso citus

lo. num. 9. in fine, & num. 11. & sub null. a. lib. 4. imò poterit etiam sententiam nullam confirmare, si appareat iusta, & etiam reformare ex noua causa, Alexand. d. conf. 59. sub num. 1. & 2. addde quæ scripti supra q. 11. num. 1. 24. & seqq. ubi latius habes materiam.

Ratio huius effectus est, quia in appellatione venit nullitas incidenter, ut teruli, & sequutus sum infra q. 19. rem. 1. concl. . . . num. . . .

Restringe hunc effectum, ut nō sit verus, quando in appellatione est referata facultas descendendi de nullitate, quia tunc appellatio non operatur, ut index appellationis possit cognoscere de nullitate, & ideo si de ea cognosceret, & pronuntiaret, pronuntiaro esset nulla, quia non esset conformis libello, cum in eo non solum non sit deducta nullitas, sed sit remota, Alex. d. conf. 59. num. 10. vers. sed quando nullitas.

Declarā hanc restrictionem, ut index appellationis isto casu videns, sententiam esse nullam, non debeat pronuntiare simpliciter malè appellatū, quia erit superfluum, & ideo male videtur appellasse is, contra quē lata est sententia nulla, ut scribunt Jac. de Aren. Paul. de Cast. & alij, quos citauit supra sub num. 1. vers. sed appellatio. tamen, ita pronuntiando, videretur confirmare illam sententiam nullam, ut scribit Bar. in l. 19. si expressim. q. 2. sub num. 2. ff. de appell. sicq. inferret præiudicium parti appellanti neq. debet pronuntiare malè appellatū, eo quod sententia sit nulla; ut non bene arbitratr Jac. de Aren. ubi supra; quia sententia non esset conformis libello, & ideo esset nulla, & insurgeret controversia expensarum, quia appellatus diceret appellanti, da expensas, quia male appellasti, & appellans replicaret, da tu eas, quia ego obtinui, nam ideo male appellasti, quia sententia tua est nulla, ut considerat Jac. de Aren. supra citatus; unde dicerem, quod index debeat pronuntiare bene appellatum; & moueo, quia etiam si sententia nulla potest appellari, ut teruli, & sequutus sum supra sub num. 2. vers. contrarium. & sic cessat fundamentum, quod dicitur malè appellare is, qui appellat à sententia nulla.

11 Tertiū effectus est, ut deuoluat non solum causam nullitatis, sed etiam causam ipsius negotij principalis, in tantum quod, iustificata appellatione à sententia nulla,

index appellationis cognoscat de causa, & negotio principali; unde appellatio deuoluit ad iudicem appellationis tam causam, & articulum appellationis, quam etiam totius negotij principalis, & sic, si sententia erit nulla vicio actorum substantialium, ipse denno cognoscat negotiū principale à principio, & omnia ex integro fient: si verò sententia est nulla ex vicio solius sententiae, ipse reformabit sententiam ex primis actis, Franch. in cap. 63. dilecto. q. 9. num. 30. vers. secundo operatur de appellat. Breder. tract. de appell. par. 1. tit. 12. col. 41. vers. secundo operatur. addde omnino quæ scripti supra q. 11. num. 122. 133. & seqq.

12 Quartus effectus est, ut operetur vitium attentatorum, si quid fuerit innovatum, appellatione pendente, Franch. d. cap. 63. dilecto. q. 9. vers. tertio appellatio. num. 31. de appell. & Breder. tract. de appell. par. 1. tit. 12. col. 42. in princ. nam nullitas detecta per viam appellationis assumit sibi naturam ipsius appellationis, & consequenter operatur, ut omnia attentata reuocentur, Franch. ubi supra.

13 Quintus effectus est, ut impediat executionem, omnemq. aliam innovationem, Franch. dicto cap. dilecto. nu. 32. vers. quarto operatur de appellat. & Breder. d. tit. 12. col. 43. linea B. vers. quarto, & iste effectus deducitur ex precedenti.

14 Sextus effectus est, ut si sententia esset nulla ex defectu mandati, ut puta, quia procurator, contra quem est lata sententia, fuerit falsus procurator, tunc appellatio interposita à principali sanatur nullitate ex defectu mandati, quia principalis, appellando à sententia, videtur ratificare gesta per procuratorem, sicq. tollitur falsitas procuratoris, l. 3. §. falsus. ff. rem rat. hab. & scribit Bar. in l. 19. si expressim. in princip. ff. de appell. & refert Card. Alex. d. in d. cap. 63. dilecto. q. 9. nu. 62. & Guid. Pap. tract. de appell. q. 5. nu. 14. fol. 58. sed nō sanatur alias nullitates, quia nō intelligitur ratificata pro valida quoad alias inualiditates, & nullitates, Card. Alex. & Guid. Pap. in locis sup. proxime citatis; quare licet appellatio confirmet factum procuratoris, tamen non confirmat factum iudicis, Franch. in dicto cap. 63. dilecto. quæst. 8. sub num. 17. & Breder. tract. de appellat. par. 1. tit. 12. col. 40. vers. finem.

Aduerte primo, quia credo, quod appellatio

hario produceret istum effectum etiam si interponeretur post lapsos decem dies, quod tamen pro nunc non firmo.

15 Adeunte secundo limitando istum effectum in prima parte, dum dixi, iustificari & sanari sententiam, quæ est nulla ex defectu mandati, quia hoc non est verum, quando appellans in sua appellatione protestaretur de nullitate sententiæ, & causam nullitatis cum appellatione vellet persequi, quia valeret protestatio, & non validaretur sententia, juxta Guid. Pap. dicta quest. 5. num. 14. fol. 58.

16 Sepimus & ultimus effectus sit, ut impediat, ne sententia transeat in rem iudicaram, & consideratio isto solo effectu, dico, appellationem à sententia nulla esse omnino superfluum, & ideo reijciendam, & considerata isto effectu procedit limitatio per ea, quæ respondendo latius explicavi supra sub no. a. & hic non repetito.

## LIMITATIO XX.

### SVMMARIUM.

STATUTVM generale non admittit appellationem etiam si sit iniquum, num. 1. Contraria opinio, num. 2. ubi reserata limitatio, ne declaratur.

¶ Sublimitatur I. in sententia lata vigore statuti iniqui, num. 3.

Sublimitatur II. in statuto condito in prædictum unius personæ seu aliquarum personarum, num. 4. & seqq. in quibus extendendo, subextendendo, & inferendo, late explicatur.

Sublimitatur III. in sententia, qua pronuntiatur, statutum esse in vitia obsequentia, num. 12.

Sublimitatur IV. in sententia interpretativa statuti, num. 13.

Sublimitatur V. declaranda, ut quævis à statuto iniquo non detur appellatio, tamen eius iniquitas non transit in rem iudicatam, no. 14.

Declaratur ad quem sit appellandum, num. 15.

1 LIMITA XX. in statuto generali, quia non posset quis ab eo appellare, etiam si diceret, esse iniquum, Bar. in l. vi. sub no. 3. ff. de appell. recip. Bar. in l. 6. qui quis. no. a. vers. est & alius. Cuius appellatio recipi.

Socci. in reg. 70. appellare à statuto. & reg. 14. appellatio in qualibet causa. fall. 16. Dec. in cap. 29. consultit. il. 3. num. 10. & seqq. vers. prædicta conclusio, de appell. Nij. cap. 1. act. de concord. glo. eoq. no. 6. fall. 24. num. 66. fol. 194. Greg. Tholos. tract. de appell. lib. 2. cap. 2. no. 1. & 3. Broderod. tract. de appell. par. 1. col. 532. sub litera A. & quod non possit appellari à statuto, seu edicto facto per iudicem, ne porrentur gladij, vel arma, refert, & sequitur Guid. Paparad. de appellat. q. 48. num. 39. fol. 59. Broderod. ead. par. 1. col. 523. littera B. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 83.

Ratio huius limitationis est, quia de statuto uniuersali non potest quis consequi, sicut nec à dispositione iuris appellatur; licet ergo statutum durum sit, tamen seruari debet, quia licet statum non habeat æquitatem, in his, quæ sunt iuris positivi, sufficit quod habeat voluntatem, & auctoritatem statutum; nam tali casu in statutis stat pro ratione voluntatis, Dec. in dicto cap. consultit. num. 21. & seqq. vers. nam de statu. 20 uniuersali, de appell.

2 Contrariam opinionem, quod enim possit appellari à statuto iniquo, seu aliter invalido, tenens Couar. in reg. possessor. par. 1. §. 4. sub no. 7. tom. 1. fol. 700. Rot. diuers. decis. 41. in causa bononiens. sub no. 13. & 14. par. 2. & Ruginel. in ad. de appellat. §. 2. cap. 3. num. 889. & seqq.

Retenta limitatione...

Declarata tam. ut procedat quando statutum est conditum à non recognoscente superiore, quia tunc quamvis sit iniquum, tamen si sit generale non potest appellari, testibus Bar. Bal. & alijs, quos citam. num. præced. Statutum enim generale quamvis durum sit, tamen seruari debet, Dec. quem citam. & sequorur sum dicto num. præcedenti in fine, quod ego intelligo verum esse quando diuina statuti non contingit in se evidens peccatum, quia, si contingeret evidens peccatum, Papa esset superior, qui posset adiri, ut in alijs terminis retuli, & sequorur sum quæst. præced. limit. 1. num. 126. & seqq.

Secus si sit conditum à domino recognoscente superiore, præsertim si sit conditum in fauorem ipsius domini, & etiam si esset conditum in fauorem Reipublicæ, sed contra libertatem, ut explicat Couar. in loco supra perquisito citato.

SVB-

3 SVBLIMITA I. ut dato, quod à statuto iniquo non posset appellari, eo quia sit statutum generale, & conditum à potestatem habente, & legi parendum sit, quantumvis sit aspera, tamen poterit appellari à sententia, lata vigore ipsius statuti iniqui, Soc. dicta reg. 10. appellare à statuto. falli. 1. Brederod. tract. de appell. par. 1. column. 521. sub littera A. & Rugin. dicto §. 2. cap. 3. num. 889.

Et licet Soc. vbi supra ponat multos casus per modum fallentiarum, in quibus alii non possent appellari, tamen eos non recenset, quia omnes sunt falsi, vel iniuriosi, quia si sententia est lata vigore statuti iniqui, non potest dari casus, in quo sententia non contineat iniquitatem, & ideo non sit appellabilis.

4 SVBLIMITA II. ut non habeat locum in constitutione, seu statuto particulari, condito in præiudicium particularis personæ, quia quantumvis sit conditum à Principe, non recognoscente superiorum, & sic deficiat superior, qui est de substantia appellationis, & à sententia Principis lata inter privatos eadem ratione non liceat appellari per ea, quæ arguendo, & dubitando, scribit Rot. divers. decis. 50. dubitanti in causa bononiensi. num. 2. 3. & 4. par. 2. Tamen veritas est, quod potest appellari, ut latè refert, & sequitur Rot. dicta decis. 50. num. 6. & seqq. & num. 17. Greg. Tholo. tract. de appell. lib. 2. cap. 23. sub nu. 4. versus finem. Brederod. tract. de appell. par. 1. col. 520. littera C. & Rugin. eod. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 891. & quod à statuto facto contra certam personam possit appellari, scribit Bar. in l. vlt. sub num. 3. ff. de app. recip.

5 Exempla, seu casus huius sublimitationis ponunt Dec. in cap. 19. consultit. il 3. num. 17. & 18. de appellat. & Brederod. vbi supra.

Ratio huius sublimitationis est, quia hoc statutum continet iniquitatem, & non est propriè statutum, quia natura legis, seu statuti est, quod sit commune. Dec. in dicto cap. consultit. num. 25. in fine, & nu. 26. & præsumitur Princeps male informatus, & circumventus, Rot. dicta decis. 50. num. 9. & 11. siq. erit appellatio à Principe male informato ad eundem Principem.

6 Extende primo hanc sublimitationem, ut procedat etiam si statutum sit conditum, per verba generalia, quia quantumvis statutum sit prima facie generale, tamen, si in ve-

nire est contra unam personam, ut sepe accidit, potest per superiorem corrigi. Bar. in l. fin. sub num. 3. ff. de appell. recip. & Greg. Tholo. tract. de appell. lib. 2. cap. 22. in fine, sub num. 4. genus enim, quod in una tantum specie potest verificari, habetur pro specie, & non pro genere, & ideo potest appellari, Brederod. dicta par. 1. col. 520. sub littera D.

7 Extende secundo eandem sublimitationem, ut procedat etiam si statutum non sit conditum in præiudicium unius solius personæ in individuū, quo casu diceretur potius præceptum, quam statutum, Rot. d. decis. 50. num. 17. sed etiam si esset conditum in præiudicium multarum personarum, ut puta, unus quarterij civitatis, quia adhuc diceretur conditum in præiudicium particularis personæ, & ideo posset appellari, Rot. dicta decis. 50. num. 15. & seqq. loquens de statuto cogente homines accedere ad molendina civitatis in præiudicium dominorum, qui habent molendina extra civitatem, Brederod. tract. de appell. par. 1. col. 521. littera A.

8 Subextende primo hanc extensionem, ut non solum possit appellari ab eiusdem statuto, sed etiam à sententia lata secundum tale statutum, Brederod. tract. de appell. par. 1. col. 521. littera D. & facit prima sublimitatio posita supra num. 3.

9 Subextende secundo, ut grauius possit non solum appellare, sed etiam opponere exceptionem doli contra agentem, si actor participaverit de dolo, alias non. Brederod. vbi supra.

10 Tempera eadem secundam extensionem, et usque subextensiones, ut non procedant, quando statutum esset factum ex aliqua iustitia, & rationabili causa, quia tunc non posset ab eo appellari, Dec. in cap. 19. consultit. nu. 27. vers. secundo conclusio prædicta. de appell. & Rot. d. decis. 50. dubitanti in causa bononiensi. num. 20. in fine vers. alterum. & num. 21. par. 2.

11 Infero, exemplificando hoc temperamentum, quod per reformationem etulicis poterit pronuntiare, aliquem esse rebellem, Dec. d. cap. consultit. il tercio, num. 28. & quod ideo in verbum Domus de Columna, fuerit factum cap. vnicum, ad succedendos, de schismat. in 6. scribit Brederod. d. par. 1. col. 522. in fine, & quod propterea in servare tempore rebellium fuisse ordinatam per

consilia communis, quod eorum vxores essent, & intelligerentur exbannitæ, & ab hoc statuto non posset appellari, & non dicitur nullum, quia expedit publice utilitati, & contra publicam utilitatem non procedit appellatio, & statutum, etiam post factum emanans, & contra certam personam ex causa, sit validum, scribit Bred. d. par. t. col. 523. sub littera C. & D.

12 SVBLIMITA III. eandem limitationem, vt non procedat in sententia, quæ dictum sit, statutum esse in iudici obsecrantia, quia à tali pronuntia datur appellatio, vt ex Cawagn. ad decem. montis ferrat. decret. 156. 4. casu 64. refert, & sequitur Ruginell. trad. de appell. §. 2. cap. sub num. 891. in fine.

13 SVBLIMITA IV. vt non procedat in sententia interpretatiua alicuius statuti, quia à mala interpretatione alicuius statuti permittitur appellatio, vt ex Rebuff. in l. quod iussit. in præf. num. 171. ff. de re iudic. refert, & sequitur Ruginell. d. §. 2. cap. 3. num. 107.

14 SVBLIMITA V. declarando, quod & si à statuto non detur appellatio, tamen iniquitas, seu iniustitia statuti nunquam transeat in rem iudicatam; unde quandoque ex intervallo citra remedium appellatōis potest peti retractatio iniqui statuti, Fideh. in cap. 29. consiluit. il. 3. in fine, sub no. 5. de appell.

15 Declara easdem sublimitationes, in quibus dixi, posse appellari à statuto, vt appellandum sit ad eum, qui potest corrigere tale statutum, Dec. in dicto cap. 29. consiluit. num. 19. ibi, & talis appellatio. de appell. & reliqua ad hanc declarationem vide supra quæst. 12. num. 156. & seqq. vers. limita quarto.

pali remaneret appellatōis incipisse num. 7. & seqq.

Extendatur III. etiam si victus omittas prosequi appellatōem &c. num. 10.

Extendatur IV. etiam si victus non appellat, sed solum dicat de nullitate, num. 11.

Extendatur V. etiam si diceretur expensas esse separatas à negotio principali, num. 12.

Extendatur VI. tantum magis, si diceretur expensas esse communes, num. 13. & seqq.

¶ Sublimitatur I. eandem limitationem, quando iudex absoluit expresse victum ab expensis, quia tunc victor posset appellare, num. 15. — Contraria firmatur opinio, num. 17.

Sublimitatur II. in Cursu Francie, quia licet victus appellauerit, tamen debet appellare, etiam victor ab omnia condemnatione expensarum, num. 18. —

Sublimitatur III. quando victus appellasset in parte, & parsibus contra se facientibus, num. 19. & seqq. in quibus multa de style & præxi Romana Curia usque ad num. 24. inclusivè. — Contra sublimitationem adducitur cussus, quatuor opinionum, num. 25. & seqq. — Resolutio firmatur duabus inspectionibus, num. 29. & seqq.

Sublimitatur IV. quando victus non appellat, num. 33. & seqq. in quibus agitur an, victus non condemnato, neque absoluto ab expensis, possit victor appellare, & firmatur affirmatiua usque ad num. 35. inclusivè. & num. 36. & seqq. in quibus agitur, an expensa posset iterum peti, si non fuerit appellatum. & an, & quando iudex possit post sententiam, condemnare ad expensas, & ad quas expensas victus sit condemnandus usque ad num. 55. inclusivè.

¶ Inferitur ex hac limitatione, quod à condemnatione expensarum datur appellatio, num. 56. — Ampliatur, declaratur, & extendatur, num. 57. & seqq. — Limitatur multipliciter, num. 65. & seqq.

## LIMITATIO XXI.

### SVMMARIUM.

EXPENSARUM omissa condemnatio non recipit appellatōem, si victus in lite principali appellauerit, num. 1. & seqq.

¶ Extendatur I. hac limitatio in condemnatione non omissa, sed tamen manca, & non sufficit, num. 5. & 6.

Extendatur II. etiam si victus in lite princi-

1 LIMITA XXI. vt non procedat in sententia, à qua victus appellauit, quia licet iudex omiserit eum condemnare ad expensas, tamen, cum appellauerit victus, non potest victor appellare, l. fin. & ibi Doct. C. quin. prouoc. non est necess. Spec. tit. de appell. §. in quibus. sub num. 23. vers. tertio quarto. quem citant & sequuntur Rot. dec. 147. alias 353. si auditi. sub num. 3. de appell. in nou. licet videatur loqui obicere; quia lectio est aliquantulum corrupta;

rupta, & Felyn. in cap. 11. significauerunt. num. 1. verſeſt enim. & ſub num. 3. limit. 3. de excepe. Rebuff. traſt. de appellat. art. 7. glo. 1. num. 34. verſ. decimononſ. tom. 3. fol. 505. Nicell. traſt. de concord. gloſſ. concord. 6. fall. 79. num. 71. fol. 194. & Marſell. traſt. de commiſſ. par. 1. in commiſſ. appellat. cap. 3. num. 63. & 64. fol. 60. & in terminis huius limitationis debet intelligi Socce. qui nimis generaliter loquutus eſt in reg. 14. appellatio in qualibet cauſa. fallen. 13.

Ratio huius limitationis eſt, quia fruſtra appellat victor, cum in cauſa appellationis, quam introductus victus, poſſit obtinere condemnationem expenſarum, vt ſcribunt idem ſupra citati, & ſatis colligitur ex d. l. fin. 1. & quod lex non deferat ſecunde appellationi, quia eſt appellatio ſuperflua, cum appellatio facta ab vno etiam in parte ſententiæ deſoluat totum, quando ſententia continet vnum negotium, ſeu vnum capitulum, ſcribunt Franch. Card. Alex. & Dec. quos citant, & ſequutus ſum ſupra. q. 10. ſub num. 5. verſ. prima conſeſſio. & iudici non debet ex ſuperfluis appellationibus iniuria inferri, Franch. in cap. 7. ſi duobus. ſub num. 4. verſ. ſecundo hoc fui ſtatutum. de appell.

Noque obſtat, ſi dicatur, quod capituli expenſarum eſt ſeparatum, quia reſpondet, quod ad hoc deſolutum eſt totum negotium, vt reſultat, & ſequutus ſum infra nu. 12. verſ. extende quinto.

3 Infero primum effectum ex iſta limitatione, quod ſi iudex ad quem ſententiarer, victorem bene appellare, talis ſententia non valeret, quia earet fundamentum, Bal. in d. l. fin. num. 1. C. quan. proſoc. non eſt neceſſ.

4 Infero ſecundum effectum, quod ſatialis debent computari ex die, quo appellauit victus, qui fuit primus in appellando, & non ex die, quo appellauit victor, Bal. vbi ſupra.

5 Extende primo eandem limitationem, vt procedat non ſolum quando iudex nullatenus condemnauit victum in expenſis, ſed etiam quando condemnauit, ſed inſufficienter, dicta l. fin. C. quan. proſoc. non eſt neceſſ. illis verbis, vel minus quam oportuerat, & ita ſeruius Abb. in dicto cap. ſignificauerunt. ſub num. 7. ibi, aduerte hæc deſertato, & Felyn. ibidem ſub num. 2. limit.

1. & ita intelligi debet Spec. vbi ſupra, & eſt corrigendus in iſta diſtinctione, ſed pro ea, debet enim legi, ſeu pro eo, & in hunc ſenſum, Roc. & Abb. vbi ſupra citant eum, & alias loqueretur contra dictam l. fin. quæ in hoc eſt clara, & ita etiam, quicquid ſcribat Salyc. in d. l. fin. ſub nu. 1. verſ. quæro iudex, dū conſtituendo differentiam in ei limitationem, & extenſionem, dicit, quod in caſu huius extenſionis officium iudicis eſt corroboratum ſententia.

6 Comprobatur hæc extenſio, quia ſi iudex condemnat aliquem in quinque, & ab alijs quinque abſoluat, & reus condemnatus appellet à condemnatoria, & poſtea appellet etiam actor ab abſolutoria, hæc poſterior appellatio eſt ſuperflua, & ideo non admittatur, Bal. in d. l. fin. num. 5. verſ. quæro de tali. & Salyc. ſub num. 2. C. quan. proſoc. non eſt neceſſ. Franch. in cap. 7. ſi duobus. ſub num. 4. verſ. circa primum. & Dec. num. 53. & 54. de appell. & quod ſi vtrique pars velit appellare ab eodem actu, appellatio non debeat admitti, reſert, & ſequitur Ruginell. traſt. de appellat. 2. cap. 3. num. 10. & quod hæc appellatio ſi ſuperflua, ſentit etiam Spec. in ſic. de appell. in principio, num. 13. verſ. ſed pome peto. dicens, quod ſi peto centum ab aduerſario meo, & iudex condemnat eum in quinquaginta, & iſte appellat; & non ego, tamen, inquit, ſi ex eaſde cauſa petij centum, poterō coram iudice appellatoria petere integrè, ſecus, inquit, ſi ex diuerſis cauſis non connexis.

Et licet Imol. in dicto cap. ſi duobus. in principio, inuenit contra hanc comprobationem, dicendo quod vtrique pars poteſt appellare, quia vtrique poteſt eſſe gratata.

Tamen Imol. non bene in hac loquitur, eſſe Franch. in eod. cap. ſi duobus. ſub num. 4. verſ. ſecundo hoc fui ſtatutum.

7 Extende ſecundo, vt procedat etiam ſi victus renuntiarer appellationi, quia nihilominus victor poſſet per viam appellationis, quam interpoſuit victus, procedere ſuper omniſa condemnatione expenſarum, Cyn. in dicta l. fin. in vltimis verbis, num. 3. & Bal. num. 4. verſ. modo quæro nunquid C. quan. proſoc. non eſt neceſſ. Spec. tit. de appell. 9. in quibus. verſ. trigefimo quarto. num. 14. ibi, quid ſi victus. lib. 2. fol. 186. Abb. in cap. 11. ſignificauerunt. ſub num. 7. & Felyn. ſub num. 5. verſ. conſidera etiam.

de except. Card. Alex. in cap. 70. interposita. 2. 5. ille denique. sub num. 7. fol. 8. de ap-  
pel. Nicol. et de de concord. gloss. con cor. 6.  
fol. 29. sub num. 71. fol. 194. & Maschell.  
tract. de commiss. par. 2. in commiss. appel. cap.  
3. num. 65. fol. 60. & quod istu casu etiam  
si res dicatur integra, non possit appellans  
renunciare appellacioni ad incommodum  
appellati, quia est casus, in quo appellatus  
fuit exclusus a facultate appellandi propter  
appellacionem aduersarii, qui eum preuenit  
in appellando, scribunt Ant. de Butt. in dicto  
5. ille denique. sub num. 4. & Abb. num. 4. in  
fine, ibi, aut res est integra. & num. 5.

8. Ratio est, quia alias lex deciperet appel-  
latum, imò triangularer eum, dum infra  
legitima tempora excludit eum a facultate  
appellandi, eo quia appellauerit eius aduer-  
sarius, & post legitima tempora excludit, eo  
quia appellatio esset deserta, & multò ma-  
gis deciperet, si concederet, ut aduersarius  
posset, renunciando appellacioni, et prae-  
iudicare, Io. And. in addit. ad Spec. tit. de ap-  
pell. 5. in quibus. num. 24. in verbo. in fine.  
in fine dicitur additio, lib. 2. fol. 186. Ant.  
de Butt. dicto 5. ille denique. sub num. 4. &  
Abb. num. 4. in fine, & num. 5. & 6. & consi-  
derauit etiam Fely. circa num. seq. & sic  
in casu huius extensionis appellatio dicitur  
esset communis utrique parti etiam re-  
integra, & sic etiam appellatio dicitur  
acquisitum, & consequenter non potest vnus  
renuociare in preiudicium alterius, Spec.  
& Abb. vbi supra, & adde quae scripsi lib.  
precedenti cap. 3. num. 26. & 27.

An & quando appellans in alijs casibus  
extra casum huius extensionis possit, vel non  
possit in preiudicium appellati re integra,  
vel non integrari, & conuenire appellacioni, vide  
sup. limit. 2. nu. 94. & seqq. & nu. 99. & seqq.

9. Subextende hanc extensionem, ut procedat  
etiam si appellans tenuerit antequam  
completet uti appellacione per ea, quae scribit  
Fely. io d. cap. 1. significauerunt. sub nu.  
5. vers. considera etiam. de except. dicent,  
quod si teneremus aliter in hoc proposito,  
esset aperta via fraudandi victorem, instru-  
endo victum ut appellaret, & postea, lapsa de-  
cendio, renuntiaret appellacioni antequam  
inciperet persequi, sique, inquit, excluderet  
victorem a spe consequendi expensas, &  
licet Fely. teneat hanc subextensionem,  
sub verbo (forte) tu tamen eam teneas libe-  
re, quia eandem fraudis rationem, quam

considerat Fely. bene considerant Io. Andr.  
Ant. de Butt. & Abb. quos retuli, & sequen-  
tus sum num. preced.

10. Extende tertio, ut procedat etiam si vi-  
ctus omittat persequi appellacionem, & de-  
sinat illam desertare, quia nihilominus de-  
sertio illa non nocet victori, dñ modo expen-  
sas petierit ante desertionem cause, secus si  
eas non petierit ante desertionem, quia postea,  
causa deserta in negotio principali, non audi-  
retur per res illas, Fely. d. cap. significauerunt.  
sub nu. 7. vers. item circa, de exceptione.
11. Extende quarto, ut procedat etiam si vi-  
ctus non appellat, sed solum dicat de nul-  
litate sententiae, quia nihilominus iudex po-  
test in illa instantia nullitatis cognoscere,  
& omittam condemnationem expensarum, &  
ad eas condemnare, si victus succumbat in  
nullitate sententiae, Bal. in l. fin. num. 2. quae  
ibi refert, & sequitur Saye. sub num. 1. vers.  
quem pars victa, C. quor. appell. non recip.  
Fely. in dicto cap. significauerunt. sub num.  
7. vers. item circa, & Addition. ad eum.  
sub num. 3. limit. 3. littera A. de except.
12. Extende quinto, ut procedat etiam si te-  
nueris, capitalium expensarum esse diuer-  
sum a negotio principali, quia adhuc sim-  
plex appellatio partis victae deuoluit totum  
negotium, & ideo victor non appellat ab  
omissa condemnatione expensarum secun-  
dum ea, quae disputando & respondendo  
constat, scribit, & firmat Franch. in cap.  
7. si duobus. num. 6. vers. circa tertium ca-  
sum. & breuius sub num. 9. vers. iusto quae-  
ritur. & vers. sed certe in hoc. & ibidem.  
Card. Alex. & Dec. de appell. quos retuli,  
& sequutus sum supra q. 10. num. 8. quia  
reine appellatio deuoluit totum, quod san-  
ctis iuribus sensuatur (Vell.) in prax. lib. 7.  
cap. 3. sub num. 29. vers. amplius quia. & nu.  
30. & Luc. Pat. in prax. capitol. lib. 5. cap. 1.  
num. 19. vers. quod si forte. & num. 20. &  
21. dum constituendo differentiam inter ap-  
pellacionem simplicem, & appellacionem  
cum clausula (in parte & partibus) scribit,  
quod appellacioni simplici potest adherere  
etiam appellatus, & eam persequi in capi-  
tulis facientibus contra ipsum appellatum.  
non autem appellacioni cum clausula (in  
parte & partibus) suntq. necessario intelli-  
gendi, ut hanc differentiam constituent, quā-  
do sententia continet capitula separata,  
non autem quando capitula sunt connexa,  
quia quando capitula sunt connexa, tunc ap-  
pella.



- pellatus potest inherere appellationi, etiam si sit appellatum cum clausula (in parte & partibus) vi reuli & sequutus sum infra. num. 25. vers. prima opinio.
- 13 Extende sexto, vi a fortiori procedat si capitulum expensarum esset connexum negotio principali, quia quando sententia continet plura, & diversa capitula connexa, appellatio super vno deunxit totum, etiam si super alijs capitulis conuenerit, Franch. Card. Alex. & Dec. quos elatui, & sequutus sum supra q. 10. num. 6. vers. secunda.
- 14 Subextende hanc exceptionem, ut procedat etiam si appellatio non esset simplex, sed esset limitata in eo capitulo, quod facit contra appellantes, quia adhuc deoluere. tur totum negotium, vi reuli, & sequutus sum infra sub num. 30. vers. casus primus.
- 15 SVBLIMITA I. nunc eandem limitationem, ut non procedat quando iudex absoluit expressè victum ab expensis, quia tunc possit victor appellare etiam si appellasset victus, & non appellando, illa absolutio transiret in rem iudicatam, & consequenter iudex appellationis non posset amplius ad eas condemnare, Ant. de Butt. in cap. 1. 1. significauerunt. nu. 7. vers. oppono quod. col. 1. Felyn. sub ou. 2. limit. 1. de except. & Co. uat. piact. qq. cap. 17. sub nu. 5. vers. ceteri.
- 16 Confirmatur hæc sublimitatio, quia potest utraque pars appellare ab eadem sententia, dicto cap. significauerunt. & ibi Glos. in verbo, absoluit. & Abb. sub num. 7. cap. 16. raynouens. de capi. 18. ryznaldus. de testam. idē Abb. in cap. 7. si duobus. ou. 1. & 20. vers. vltimo hic querro. & Dec. sub num. 54. ibi, est ergo & sub num. 63. ibi, vltimo non obstant iura, de appell. & probatur ista confirmatio ex sublimitationibus sequentibus.
- 17 Contra istam opinionem, nempe, appellationem victoris non esse necessariam, tenent Salyc. in d. li. fin. in summario, & apertius Abb. in dicto cap. significauerunt. sub num. 7. versus finem, ibi, sed ego non video. & moueri ea ratione, quod si victus est condemnatus ad expensas in decem, cum deberet condemnari in quindecim, videmus ab illis quinque absolutus, & tamen victor non potest appellare, si appellauit victus per ea, quæ dixi supra num. 5. vers. extende primo. ergo, inquit Abb. sicut non potest appellare eo casu, in quo adest absolutio in quinque, quia sufficit appellatio victi, ita etiam est dicendum, quando adest absolutio in

omnibus expensis.

Confirmatur hæc opinio contraria, quia si petitis centum, iudex cōdemnet in quinquaginta, & in alijs quinquaginta absoluit, sufficit appellatio condemnari, vt ex Bal. Salyc. Franch. & Dec. reuli, & sequutus sum supra num. 6. vers. comprobatur.

Omnia quæ possent hinc inde dici disputando, ego non recedam ab hac contraria opinione, quia appellatio simplex vnus deuoluit totum negotium sententiae, etiam si sententia contineat capitula separata, vt reuli, & sequutus sum supra nu. 1. a. vers. extende quinto.

18 SVBLIMITA II. ut non procedat in Curijs Francie, quia ibi victor debet appellare etiam si victus appellauerit, alioquin iudex non supplebit nisi per appellationem partium, Rebuff. tract. de expens. damno. & interdict. art. 3. gloss. vna. num. 15. in fin. com. 3. fol. 447. & quod de stylo Curiarum Francie sit opus vtriusque partem appellare, siue super vno articulo, seu capitulo separato ab alijs, siue super vno solum, vel coniuuncto appellatum fuerit per vnum ex ipsis tantum, alias non reformabitur, nisi in parte, & à quo appellatum fuit, si reformari debet, restantur Boet. decil. 73. videmus quod, sub num. 2. vers. licet. & Rebuff. tract. de appell. in præf. num. 26. quem formaliter cituli supra limit. 1. princip. num. 53. vers. restringe primo. & de eadem Galliarum consuetudine testatur Gregor. Tolosan. tract. de appell. lib. 5. in fine, fol. 520.

19 SVBLIMITA III. ut non procedat quando victus non appellasset totaliter, sed solum in parte de partibus eorum se facientibus, nam isto casu possit etiam victor appellare ab omni, seu manca condemnatione expensarum, Abb. in cap. 1. significauerunt. num. 7. in fine, & num. 8. & Felyn. limit. 2. num. 3. de except. idem Abb. in cap. 10. cum rationes. col. vlt. sub num. 17. ibi, adde etiam ad prædictam. de fid. instrum. Nicell. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 29. num. 71. fol. 194. & Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 3. num. 66. & 67. fol. 60. nam si sententia contineat plura capitula, quod tunc possit appellari ab vno, reuli, & sequitur Glos. Pap. tract. de appellat. q. 1. 61. nu. 46. fol. 59. & quod si à sententia, continet diuersa capitula separata, part vna appellee limitatè, illa appellatio valeat pro illa parte, & capitulo limitato, & pro reliqua

- qua parte, & capitulo, in quo non est appellatum, sententia transeat in rem iudicam, quia quot sunt res separate, tot censentur esse sententia, scribit Franch. in cap. 7. si duobus. num. 8. vers. secundo queritur. de appell. & quod idem sit, si appellatum sit non expresse & limitate ab aliquo certo, & expresso capitulo, sed cum clausula (ab ea parte, quae facit contra appellantem) scribit ibidem, num. 9. vers. tertio queritur. & num. 10. & quod tot sint sententia, quot sunt eius capitula, ideoque condemnatus possit ab uno capitulo appellare, & in alio consentire, nec talis appellatio sic diuisim interposita, proferat aduersario quoad capitula non connexa, sed solum quoad connexa, scribit Papien. in pract. in forma appell. sent. diuin. in glos. occasione cuiusdam. sub num. 4. fol. 408. & hanc esse communem opin. testatur, & sequatur sum supra q. 50. sub nu. 8.
10. Ratio huius sublimitationis est, quia appellatio non efficitur communis, nisi prout, & quatenus extat, & sic non potest efficitur communis, nisi in illis capitulis, in quibus est appellatus, & non in alijs, quia quod nullatenus est, non potest esse particulare, nec commune, quia nullius entis nullae sunt qualitates, & consequenter causa appellationis non deuoluitur ad iudicem ad quem, nisi in capitulis, a quibus est appellatus, Abb. in d. cap. cum iouanes. sub num. 17. Imol. col. 8. vers. sed si forte istud dictum de fid. institum. & Felyn. ubi supra, adde quae scripsi supra limit. t. princip. num. 54. vers. restringe secundo.
11. Hinc redditur utilis ista praxis appellandi in parte & partibus; nam sic exciditur appellatus, ne possit uti appellatione appellantis in capitulis facientibus contra ipsum appellatorem, Abb. Imol. Franch. & Felyn. ubi supra, Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub no. 299. vers. amplius quia. & num. 30. fol. 203. Luc. Part. in pract. cap. 10. lib. 5. cap. 1. num. 190. vers. quod si forte. & num. 20. & 21. Marches. dicto cap. 3. sub num. 67. fol. 61. & Côtur. in l. vnica. q. 22. sub num. 5. vers. quibus & num. 6. & 7. C. si de nom. possess. dicens, fuisse resolutionem in Rotæ, quod licet quis in possessione appellauerit à sententia, quatenus contra, tamen quatenus talis appellatio poterat verificari respectu expensarum tantum, ideo non potest colligi, quod consensente, ut eius quoque aduersarius possit appellare, quoad expensarum causam, nam, ut inquiri, licet

alius appellatus possit adhaerere appellanti, tamen id non procedit quando appellatus appellauit, quatenus contra, etiam si desuper sit sequuta commissio causae, & ita, inquit, fuit resolutum in Rotæ.

12. Quare aduersarius, qui videt aduersarium sic conditionaliter, & diuisim appellasse, caute tunc ipse quoque sub eadem formula appellabit, ut admonet ejdem Abb. & Felyn. supra citati.

Aduerte tamen obicit, quod similitudo producti instrumentum in parte & partibus, qua vult Felyn. in dicto cap. significauerunt, sub num. 3. limit. 2. & sub num. 3. vers. aduerte etiam, de except. non est bona, quia is, qui appellat à sententia, quae continet plura capitula separata, est in libera potestate appellandi à toto, vel à tanto, & ideo potest sic diuisim appellare; at is, qui produci instrumentum, non potest illud acceptare in aliqua parte, & in aliqua clausula, quia etiam instrumentum continet capitula separata, tamen est vnicum instrumentum, & habet à iure fidem indissolubilem, quam pars non habet potestatem diuidendi per ea, quae scripsi lib. praecedenti cap. 12. num. 53.

13. Hec praxis appellandi in parte, & partibus contrarijs, seu noctois, non solum est utilis per ea, quae scripsi, sed hic in Curia fuit, etiam ex necessitate inducta, quia cum iudices à pluribus annis ceperint pronuntiare, prout in codula, seu habet terminum pro seruato, & ferè semper in inter decimum dies antequam codula sententiae subscribant, seu apertiant terminum, & interim misert litigantes non possunt scire, an sententia subscribant fauorabiliter, vel contra, non possunt aliter schedulam appellationis dare, quin cum clausula condicionali (quatenus contra) ut si contigerit, sententiam subscipib fauorabiliter, appellatio non censetur interposita, & consequenter condemnatur, qui non appellauit, non possit uti tali appellatione, prout haec omnia refert Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 29. vers. amplius quia. & sub num. 30. & quod appellatio sic limitate non inuenit non appellante, & ideo non possit insistere pro reuocatione attentatorum, refert, & sequitur Lancelot, tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innov. appell. pend. limit. 44. princip. fol. 76. & quod haec praxis pronuntians prout in codula seruetur in Curia, & de iure fieri possit

possit, tenet Bas. quem refert, & sequitur  
Contr. in l. ynica, q. 22. num. 1. Cui de  
moment. possidet & ois supra q. 1. 5. sub oim.  
297. & de hac praxi habendi terminum pro  
seruato, & appellandi conditionaliter scri-  
psi etiam supra quæst. 12. oim. 8. & quæst.  
14. num. 9. & 10.

Ex quia ex lite lites; si iudex ordinarius  
non pronuntiet infra decem dies iuxta ea,  
quæ scripsi dicta quæst. 12. num. 8. & quæst.  
14. num. 11. in fine, requiritur nota cedula  
appellationis, vel illius repetitio, vt dixi  
ead. quæst. 12. num. 38. vel sua finem, dabitur  
tunc, an sufficiat repetitio sub simili formula  
(appello prout in cedula alias in actis data,  
quam repeto, & peto de nouo in actis infor-  
ri) & quidem Vell. dicto cap. 3. sub nu. 28.  
fol. 202. dicit, quod Palatium non consueuit  
admittere hanc appellationem pro appella-  
tione data in scriptis.

Verum ego crederem, eiusmodi repeti-  
tionem sufficere, quia nō potest negari, quin  
appellatio sit in scriptis, sed solum esset illa  
appellatio denuo legenda coram iudice pe-  
ra, quæ dixi sup. q. 6. num. 1. tamen stylus  
Romane Curie seruat, vt utarius semper  
scribat (coram Domino, &c.) & ita ego iudi-  
cauem, quia nescio videre quid importan-  
tius habent denuo transcribere illum cedulæ,  
vel illam repetere; nam sicut repetitio in-  
strumenti alias producti operatur idem,  
quod ipsi productio, ita etiam dicendum  
est de scheda appellationis, & remouendæ  
sunt istæ subtilitates, quæ habent naturam  
cauillationis: 227

- 24 Eadem praxis maiori necessitate fuit ex-  
copiata propter causas communitarias in-  
Vibe, vbi de stylo iudices delegati, produ-  
cta curia ioue ad sententiam, habent termi-  
num pro seruato, qui terminus datur per  
annum, imò durat donec is remoueatur iudex,  
& quandoque is ferat sententiam, scri-  
bitur sub illa die, qua fuit citatus ad sen-  
tentiam, & habet terminum pro seruato,  
vt latius declarauimus dicta q. 14. num. 10. vbi  
videas.

In foro tamen Capitolino non seruatur  
ista praxis, quia iudices in eo foro nunquā  
habent terminum pro seruato.

- 25 Contra hac tertiam sublimitationem  
adduco consilium quatuor opinionum,  
quam prima, tertia, & quarta discor-  
dant à sublimitatione.

Prima opinio est illa, quam ex Franchia

cap. 7. si duobus. col. 4. num. 7. vers. sed quæ-  
ritur primo. de appell. loquente non in ar-  
ticulo. expectatum, sed generaliter de sen-  
tentia continens vnum capitulum, seu plu-  
res cōnexas deducunt Felyn. in cap. 1. t. signi-  
ficauerunt. sub num. 5. vers. aduerte etiam  
de except. & Vell. dicto lib. 7. cap. 3. num.  
30. dicens, quod appellatio in eo aliquem ex cō-  
nexia deuoluit totum negotium, & posset  
propterea appellatus vti cōmissionæ appel-  
lationis; facit ad hoc quod scribit Io. Andr. in  
addit. ad Spec. cit. de appell. l. 1. col. vltima,  
vers. sed pone. num. 13. dicens, quod si ego  
peti à te centum, & iudex condemnauit te  
solum ad quinquaginta, & ab alijs quin-  
quaginta absoluit, & tu appellas, ego, inha-  
rendo tuæ appellationi, potero à iudice  
appellationis obtinere sententiam contra  
te etiam pro alijs quinquaginta, & sic pro  
omnibus centum, dummodo omnia centum  
sint perita ex vna causa, secus si ex diuersis  
causis non conexis; quare inquisit Franch.  
& Felyn. vbi supra, non potest appellari na-  
litate appellare; vt non deuoluatur nego-  
tium in alijs capitalis conexis, & quod in  
casu, de quo loquitur Io. Andr. supra citatus,  
reputetur vnum negotium, & non plura,  
patet ex eo, quod scribit Ant. de But. in d.  
cap. 7. si duobus, sub num. 6. in hac, quem  
ibidem referunt, & sequuntur Abb. in fine,  
num. 20. & Pirroch. sub num. 4. vers. secun-  
do hoc fuit statutu. de appell. dicens, quod  
si, petito fundo, fuit condemnatus reus in  
diuidio, & vterque propterea appellat ad  
diuersos iudices, appellatio vnius preuale-  
bit, quia est vnicum negotium, sicq. inter  
duos iudices appellationis eius iudex ille,  
qui est superior, quare erit ecclesiasticus, &  
non secularis; & ratio est, quia conexa  
reputantur vnum capitulum, & non diui-  
duatur per eas, quæ in alio casu scripsi lib.  
præced. cap. 1. num. 346. & quod idem  
appellatio ab vno capitulo efficiatur commu-  
nis quoad alia capita conexa, sicut qui-  
do esset vnicum capitulum, à quo esset ap-  
pellatum, refert, & sequitur Dec. in d. cap. 7.  
si duobus. num. 55. de appell. & Hier. Gahr.  
cons. 38. Sententia lata. num. 2. & seqq. lib.  
1. & quod propterea in casu predicto quā-  
do reus fuit condemnatus ad medietatem em-  
fundi, & ab alia medietate absolutus, &  
ad eos appellat à sententia, quatenus contra  
huiusmodi appellatio suspendat integram cau-  
sam, & deuoluat in tantum, quod etiam pro  
illa

illa parte, in qua non appellauit, sententia non potest executioni mīdari, scribit Bar. conf. 150. cum prædicta, num. 1. lib. 1. quem referunt & sequuntur Boer. dec. 73. videtur quod, num. 6. verū sed quando, & Lancell. tract. par. 2. cap. 12. de aut. & innouat. appell. pēd. lib. 2. sub nu. 25. & 26. fol. 361. & ad hoc faciū, quod scripsi infra limit. 47. memb. 1. num. 1. & seqq. vbi videas.

Sed sic est, quod materia expensarum dicitur connexa negotio, seu articulo principali, maxime quando videtur est absolutu ab expensis, vel est coodeterminatus in ratione summa expensarum, quam debere condemnari: ergo, si videtur appellauit, videtur non potest appellare.

26. Secunda opinio colligitur ex his, quæ dicit Felyn. d. cap. significauerunt. sub nu. 5. verū oderte etiam. ibi, cogitabam tamen. vbi, defendendo Abbatem, sustinendoq. dictam tertiam eius sublimitationem, posuit supra num. 19. scribit, capitulum expensarum expressum per absolutionem, vel omissionem nō dici connexum negotio principali, quia, loquitur, illa dicitur connexa, quæ continent idem factum inseparabiliter, sed negotium principale, & negotiorum expensarum non sunt eiusmodi: imō se habent, vt principale, & accessorium separabile, vt dixi infra num. ... Ergo &c.

27. Tertia opinio errat, quod relinquimus arbitrio iudicis, an is, qui obtinuit in negotio principali, absolutum videtur ab expensis, possit super absolutione expensarum insistere, appellationi videri, qui appellauit in parte, & partibus contrariis, & ratio huius opinionis est, quia variz sunt opiniones de connexis, & separari in tantum vt secundum vnā opinionem, quæ videtur satis recepta, relinquatur arbitrio iudicis, quæ dicantur connexa, vt patet ex his, quæ scripsi lib. præced. cap. 11. num. 362. & seqq. & num. 376. & in terminis appellationis scribit Hier. Gabr. conf. 38. sententia lata. num. 5. in fine, lib. 1.

28. Quarta opinio erit cum distinctione; Aut enim appellatio est interposita, quatenus contra, & tunc, loquendo secundum Hyl. Signaturæ iustitiæ, videtur dicendum contra sublimitationem, quod omnia sentantur connexa iuxta ea, quæ refert Vestr. in præf. lib. 7. cap. 3. sub nu. 30. dicens, quod eiusmodi appellatio non restringit appellationē magis ad vnā, quam ad alia partem,

sed est conditionalis, vt si sententia feratur in totum fauorabilis ipsi appellanti, appellatio habeatur pro non appositā, quasi dicat Vestr. quod ē conuerso, si non sit in totum fauorabilis, appellatio censetur simpliciter interposita, & consequenter deuoluatur totum negotium vna cum absolutione expensarum ad iudicem appellationis: Aut videtur appellatio expressē ab aliquo capitulo, & isti casum Vestr. videtur præsumere, sed ex rationibus, quas considerat, videtur adhuc concludendum idem, quod io præcedenti; nam supposito, quod sententia contineat plura capita separata, & quod vterque litigator appellauerit, vobis ab vno, & alius ab alio capitulo, & quisque ad iudicem suum, tamen Signatura nunquam, vel ratio diuideret istas appellationes, quia licet fuerint forsā à principio iuncte separata, tamen postea, cum cunctantur vnicō iudicio, & vnica sententia, cessant vnicum negotium, vt scribit idem Vestr. in loco supra proxime citato, & quod quauis vtrique pars appellauerit, & capitula fini separata, tamen causa omnium capitulorum cognosci debeat coram eodem iudice appellationis, scribit Dec. in cap. 7. si duobus. nu. 59. & seqq. verū secundus casus, de appell. quem retuli etiam supra q. 10. ou. 9. in fine.

Et licet Abb. in d. cap. si duobus. io fine, quem pro hac opinione citat Vestr. vbi supra, loquatur in casu, quo sit appellatum a sententia, quatenus contra, & contrarium dicat in casu isto, quo vtrique pars appellauit distinctē ab articulo separato, licet etiam Dec. loquatur inconstanter, & turbando, & contra Abbatem teneant aperte Franch. & Card. Alex. quos citauit d. q. 10. num. 9. & dato etiam, quod opinio communis, quam ea eodem Dec. retuli d. num. 9. sit in contrarium.

Tamen ego non reterderem ab hac quarta opinione, vt causa omnium capitulorum etiam separatim debeat cognosci coram eodem iudice appellationis, si vtrique pars appellauerit.

29. Pro clariori, & breviori resolutione omnium istarū opinionū, & determinatione huius tertiz sublimitationis, in qua videmus ab eodē loquuti, adhibeo duas inspectiones.

Prima inspectio est, quando est appellatum à sententia, quatenus contra, & sententia subscripta est in omnibus ad fauorem appellantis, & in hac inspectione concludo, quod

quod appellatio illa habetur pro non appo-  
posita, etiam si super ea esset secuta com-  
missio causæ, ideoque appellatus non potest  
adherere illi appellatori, testibus Vestr.  
vbi supra, Achill. de Grass. decif. 1. alias  
227. appellatio de appellat. fol. mibi 104.  
& Marchesi. tract. de commiss. par. 2. in commi.  
appell. cap. 3. sub num. 67. fol. 61.

30 Secunda inspectio est quando sententia  
non subscribitur in omnibus: & in hac di-  
stinguo duos casus.

Casus primus est, quando sententia con-  
tinet plura capitula connexa, seu vltimum  
capitulum tantum: & isto casu concludo,  
quod appellatio pertinet ad omnia, & co-  
sequenter elicitor communis, vt ea Fran-  
c. Fely. Vestr. & alijs reuult, & sequutus sum  
in prima opinione, & ita procedat illa pri-  
ma opinio, de qua supra num. 25. & addo  
quod scripsi supra limit. 2. num. 99. in  
fine.

Connexa dicuntur ea, quæ sunt insepa-  
rabilia, & diuidi non possunt, Alea, &c.  
Nemo in cap. 7. si duobus. nu. 17. vers. quid  
si appellans. de appell. questo refert & se-  
quitur Fulv. Pacian. tract. de probat. lib. 2.  
cap. 26. num. 40. & num. 94. vers. sexto li-  
mitator. vbi cum declaratur vide quæ latè  
scripsi lib. precedenti cap. 1. num. 362. &  
seqq.

32 Casus secundus est, quando sententia  
continet capitula separata: & concludo,  
quod non elicitor communis in separatis,  
quia in eis cessat appellatio, & appellatio  
vnius non prodest alteri, Frach. quem reuult  
& sequutus sum supra in ista sublimitatio-  
ne, & ita procedat sublimitatio, de qua su-  
pra num. 19. quod si utraque pars appellet,  
dico utriusque appellationem cognoscendam  
esse copul eodem iudice appellationis, qui-  
uis capitula sunt omnino separata, vt dixi  
supra num. 28.

Separata in hoc proposito dicuntur ea,  
quæ sunt separabilia, & possunt diuidi, licet  
sint connexa, Fulv. Pacian. vbi supra: Vide  
quæ scripsi d. cap. 1. num. 370. & seqq.

33 SVBLIMITA IV. eandem limitationem  
vt non procedat, quando victus non appel-  
lat, quia tunc cessat casus limitationis, & co-  
sequenter victor potest, & debet procul du-  
bio appellare ab expensarum absolutioia:  
alias sententia transferretur in rem iudicatam,  
Fely. in cap. 11. significauerunt. sub nu. 5.  
limit. 3. de except. & Marchesi. tract. de

commis. par. 2. in commiss. appell. cap. 3. sub  
num. 67. fol. 61.

34 Amplia hanc sublimitationem, vt proce-  
dat etiam quando expensarum nulla est fa-  
cta absolutio, seu condemnatio, sed sine  
silentio omisse, quia adhuc victor potest ap-  
pellare, Spec. tit. de appell. in quibus, vers.  
trigesimo quarto, sub num. 25. ibi, sed quid  
si Rot. decif. 47. alias 353. si auditor. in fi-  
ne, de appellat. in nou. dicens, quod ita sen-  
tatur in Curia, Ann. de Berr. in d. cap. signi-  
ficauerunt. sub num. 7. dicens, quod licet de  
hoc fuerint varæ opiniones, veritas tamen  
est, quod potest appellare, & ibidem Abb.  
num. 9. vers. sed citat. & Fely. limit. 7. sub  
nu. 3. versus finem, de except. & Guid. Pap.  
tract. de appell. q. 5. sub nu. 41. fol. 59.

Contra istam ampliationem oppono,  
quia expensæ litis debentur pletumq; offi-  
cio iudicis mercenario, Ias. in l. 1. prope-  
dum. si sine autem aliter, vers. tunc cõ-  
tit. num. 34. C. de iudic. & Asin. in prax. §.  
32. cap. 2. ampl. 39. nu. 2. fol. 202. sed ab eo,  
quod potest fieri officio iudicis, si ad statum  
appellatur, Spec. tit. de off. omni. iudic. §. im-  
pedit. vers. quid si iudex. nu. 1. in fine, & nu.  
2. lib. 1. fol. 57. Abb. in d. cap. significauerunt.  
num. 10. & Fely. in cap. 12. exceptionem.  
vers. item dum. num. 2. de except.

In hoc articulo, seu ampliatione diuersi  
diuersa dicunt etiam ea citatis in ea:  
Ideo pro resolutione considero tres casus  
principales.

Primus casus est, quando expensæ sunt  
petite, & isto casu, omnia difficultatē  
qua infra num. 38. an sententia sit valida,  
concludo quod potest appellari, Spec. cita-  
tas supra in ampliatione, & Abb. in d. cap.  
significauerunt. no. 10. in vltimis verbis, &  
Rebuff. tract. de expens. damn. & interress.  
art. 3. gl. vna, nu. 15. tom. 3. fol. 447. Contra,  
in l. vnica, limit. 1. nu. 59. vers. amplia mo-  
do. C. si de mom. poss. & certè hac est opi-  
nio communis, quia multi etiam in casu  
seq. qui cū magis dubius, tenent idem.

Contraria opinio, videlicet, quod non  
possit appellari, suadet dupliciter. Pristius  
quia iudex quando non condemnat victum  
ad expensas, neque absoluit causā expensæ,  
tenetur refarcire de suis, Rebuff. tract. de ex-  
pens. damn. & inter. art. 1. gl. vna, nu. 6. vers.  
primo regula. tom. 3. fol. 438. & ex alijs re-  
fert, & sequitur Asin. in prax. §. 32. cap. 2.  
ampl. 39. num. 5. & 6. & hoc est remedium  
ordi-

ordinarium: ergo cessat remedium appellationis. Secundo suadet: ex his, quæ scripti supra sub hoc eod. num. vers. contra.

Non discedo à prima opinione, quæ est communis, & seruatur.

Non obstat, quod dicebam, posse agi ex remedio ordinario contra iudicem, qui omittit condemnare: quia respondeo, hoc non esse verum, cum pars posuisset appellare. Rebuff. dicto tract. de expen. dam. & inter. art. 3. glof. vna. num. 16. tom. 3. fol. 447. & sic iterum quando dico, appellationem esse remedium ordinarium.

- 35 Secundus casus est, quando expensæ non factæ petitz: & isto casu videtur dicendum, quod victor non possit appellare per ea, quæ post Bal. in d. l. fin. num. 3. vers. quero an per solam. adducit Abb. in d. cap. significauerunt. num. 10. referens ex communi opinione, quod ubique iudex potest ex officio sui aliquid facere, & illud non facit, non potest propterea appellari, quia non grauat, si non interponit officium suum non petitur, ideoq. si omittit condemnare victum ad expensas non petitas, non tenetur eas de suo resarcire victori: quare cum ad officium iudicis spectet condemnare ad expensas non petitas, sequitur, quod ab earum omissione non possit appellari: addit Abb. aliam rationem, videlicet quia iudex appellationis non iudicat, nisi super petitis, & coram eo non potest aliquid de nouo peti, & quod isto casu victor non possit appellare, etiam victor non appellante, sentit, & defendit Felyn. in d. cap. significauerunt. limit. 4. num. 4. hocq. argumentum confirmatur: quia non grauius non appellat, testibus Bal. Franch. & alijs, quos retuli, & sequutus sum supra quæst. 5. num. 94. sed iudex non tenetur sententiare super expensis non petitis, quia non tenetur impartiri officium suum, nisi perentibus, Rebuff. tract. de expen. dam. & inter. art. 1. glof. vna. num. 12. tom. 3. fol. 447. ergo si non, condemnatur, non grauat.

Contrariam opin. quod adhuc possit appellare, tenent Ror. & Ant. de Butr. quos citauimus præcedenti, vers. amplia. & Ang. & Salyc. quos citat Felyn. vbi supra, & hac esse veriore opinione in puncto istius, testatur Iool. citatur à Felyn. vbi supra.

Quicquid possit dici disputando, ego in præxi non recederem ab ista opinione contraria, quia iudex potest condemnare ad ex-

pensas factas post litem contestatam, quantum petitz non sint, Ant. de Butr. tract. de not. art. 4. sub num. 5. in fine, & seqq. tom. 4. fol. 53. Rebuff. dicto tract. de expen. & inter. art. 3. glof. vna. sub num. 16. tom. 3. fol. 448. & Cnuas. pract. qq. cap. 27. nu. 5. vers. septimo. unde licet actor vel iudex, vel bona si de omiserit petere in libello condemnationis capensarum, eo quia sperabar fore, ut reus, monitus lite, conaretur satisfacere actori, vel lis citò terminaretur, tamen non debet negligere iudex, qui nouit perditionem rei, & negligendo non faceret in lite, quod facere deberet, & consequenter male vreretur arbitrio, faceretq. iniustitiam, à qua etiam in arbitrarijs licita est appellatio, neque est necessaria petitio partis in eo, quod iudex ea debito iustitiz tenetur facere, unde Ror. vltis lib. 1. cap. penult. de expensis litis. hac forsitan considerata ratione, mandant, ut victor victori restituat expensas, etiam quod in sententia omissa sit earum condemnatio.

- 36 Tertius casus est, quando non appellauit infra decem dies, suppono quod potuisset appellare: & isto casu dubitatur, nunquid expensas, quarum condemnationis fuit omissa, possit iterum petere, in quo dubio licet Spec. Ror. Ant. de Butr. & Abb. supra citari nullum faciant verbum; tamen ex infrascriptis videtur negatiue respondendum, quod eas vitæius petere non possit. Primo, quia ab ista omissione, falsè quodam expensæ fuerit petita, datur appellatio, vt ex Spec. Ror. & alijs retuli sup. nu. 34. & ita supponimus, licitissè appellari: ergo præsupponitur sententia diffinitiva, seu habens vim diffinitiuam, quia alias non potuisset appellari: ergo obstat res iudicata.

- 37 Secundo probatur ex l. 3. terminatio. C. de succ. & lit. expel. vbi Doct. norant, quod post litem diffinitiuam sententiam in negotio principali non possunt postea peti expensæ, si in sententia non sint reseruatæ, id est, non sit facta condemnationis, & apertus ex l. 4. si deposita. C. de pos. vbi depositarius, condemnatus ad sortem principalem tantum, potest exceptione rei iudicatæ submouere actorem petentem vsuras, & in proprijs terminis quod victor, non condemnatus ad expensas, censetur ab eis absolutus, scribit Añ. in pract. §. 32. cap. 2. limit. 22. fol. 214. & ideo iudex amplius eum condemnare non potest, nisi condemnaret eundem die, Añ. d. cap. 2. limit. 33. num. 1. fol. 215.

Con-

38. — Gouernaria opinio suaderet ex eo, quia in illis articulo; an sententia, quæ non definit totum negotium deductum in libello, sit valida, distinguitur, ut si libellus contineat vultum capitulum, puta, quia periturus decem, & iudex condemnat simpliciter sine additione taxatiua ad quinque, sententia est nulla per ea, quæ scribuntur Bar. in l. 1. sub num. 1. & 2. al. num. 3. & seqq. veris. oppono dicitur. & Salyc. num. 4. veris. fiat igitur C. si aduersus rem. iudic. & fufius, & distantiis Abb. in cap. 13. cum inter. r. d. penult. & vlt. sub num. 14. veris. si vero libellus continet de seu. & re iud. & clarè Rebuff. tract. de sent. execut. art. 7. gl. 30. nu. 5. tom. 1. fol. 367. & haurit se opin. communem \* testantur & sequuntur Salyc. & Abb. vbi supra, secus est quando libellus continet genus resolvable in duas species, & certas species, seu continet capitula diuersa, & separata, quia tunc sententia tenet super expensis, & in alijs iudex non videtur absolute, nec condemnare, Bar. Salyc. & Abb. in locis supra proxime citatis, & Mart. ebf. tract. de commiss. par. 1. de commiss. appell. sup. diuers. cap. 28. num. 27. fol. 300. in 2. impres. & quod legitime cumulo peritorio, & possessorio ita, ut vtrumque debeat vnicæ sententia terminari, tamen sententia, quæ vnicum terminet, sit valida, retuli, & sequor ut sum supra limit. 6. memb. 7. num. 129. & quod, omnia condemnatione super fructibus, sententia lata super condemnatione negotij principali non censetur absoluisse nec condemnasse quoad fructus, scribit Ros. diuers. quam citauit, & sequutus sum infra sub num. 40.

Sed expensæ, quæuis petuntur in libello dato super negotio principali, sunt res separata, ut in alio proposito scripti super d. limit. 6. memb. 9. sub num. 36. veris. si fructus, & ideo à sententia lata in possessione momentanea vna cum condemnatione expensarum denegatur appellatio quoad possessionem, & conceditur quoad expensas, ut retuli, & sequutus sum d. memb. 9. sub num. 22. veris. explira. & un. 31. & seqq. ergo licet omittantur in sententia, tamè seueritas remanet valida, & super expensis non dictum lata, & consequenter possunt iterum peti.

39. Et in iudicio quod sententia lata super negotio principali, omittis expensis en à petitis, sit valida, quia pronuntiatio super expensis non est de substantia sententiæ dif-

finitive, scribit Bal. in l. 1. num. 6. veris. & sic non obstat. C. si aduers. rem iudic. seu quia expensæ sunt accessorij, & sententia lata super principali, omisso accessorio, est valida, Fely. in d. cap. 13. cum inter. num. 15. fall. 9. & 10. & quod expensæ sint accessorij, scribit Ant. de Butr. quem citauit d. memb. 9. nu. 28. & quod licet iudex non condemnauerit super fructibus petitis, tamen sententia sit valida, scribit Bal. in l. 5. cum propria nu. 4. veris. sed pone. C. si quis alteri vel sibi &c. & quod, si est omnia condemnatione expensarum, lapsus decessit, non obstat victori, quia grauamen illud illatum ex omissione iudicis non transiit in rem iudicatam, refert dubitative Fely. in cap. 21. significauerunt. sub nu. 3. limit. 3. de except.

Non obstat primum argumentum adductum pro contraria parte de appellatione, quæ non potest stare sine sententia, quia, respondet, posse appellari à quocunque grauamine illato, quod per diffinitionem separari non potest, sed non pronuntiare & super expensis petitis est grauamen, quod non potest reparari per diffinitionem, ex quo diffinitio est lata: ergo debet posse appellari, quare si reus opponat aliquam exceptionem seueritatem, & petat à iudice pronuntiare, & iudex procedat ad vterius, non aliter pronuntiendo, potest appellari.

40. In hac controversia pro resolutione dilucue duas species expensarum.

Prima species sunt expensæ, quæ debentur officio iudicis, id est, quæ fiunt post contestationem litæ; & in illis concludo veram esse primam opinionem negativam, quod amplius peti non possunt, & hoc est indistincto verum siue expensæ non fuerint petitiæ, ut loquendo generaliter de ijs, quæ veniunt accessorie, ut fructus, damna, & interestes, scribit Innoc. in cap. 1. r. grauis. veris. item si agitur petitione hereditatis, de re sit. spol. & loquendo de damnis, & fructibus in iudicio spolijs, scribit Papien. in prac. in form. libell. in caus. spol. poss. in gl. simul. sub num. 2. & in gl. vltim. sub nu. 1. fol. 81. siue fuerint petitiæ, v. loquendo in terminis relatis, scribit Innoc. vbi supra, & loquendo de fructibus petitis in causa spolijs, scribit Bal. in d. l. 5. cum propria nu. 4. fol. 81. veris. sed pone. C. si quis alteri vel sibi, & ceteris, quod si iudex non condemnauit in fructibus petitis valere sententiam, & iterum peti non possunt, quando veniebant officio iudicis

mercenario, Boer. decif. 18. circa primum. sub num. 1. & Rot. difpenf. decif. 907. quoad primum, sub nu. 3. & 4. par. 1. dicens, quod quamvis iudex, non condemnando ad fructus percepitos, videatur abfoluiffe. hoc tamen, inquit, non prouenit ex eo, quod iudex pronuntiauerit, sed ex eo, quod, cum fructus petantur officio iudicis mercenario, non possunt peti, terminato negotio principali, quia nullus adeft actio, cui officium iudicis possit inferre.

41 Limita hanc conclusionem, dum dicit quod officium iudicis expirat post latam sententiam, & quod ideo non potest fieri amplius condemnatio expensarum, ut non procedat in sententia lata contra attentatorem super reuocatione attentatorum, quia licet iudex omiserit in sententia condemnationem expensarum, ratione potest post sententiam, ex interuallo condemnare ad expensas, Rot. decif. 1. alias 13. si iudex reuocet. vi huius pend. in nou. & decif. 1. alias 474. nota si attentata de offi. iud. in anuq. Mil. in res. pert. in verbo, iudex qui reuocauit. fol. 173. quos etiam refert & sequitur Lancell. tract. de attent. cap. penult. num. 144. fol. 456. & cap. ult. sub num. 108. fol. 462.

42 Amplia primo hanc limitationem, ut possit condemnare non solum eadem die, sed etiam post lapsas decem dies, & sic postquam sententia transierit in iudicatum imo, si sententia non transierit in iudicatum eo quia ab ea fuerit appellatum, non potest iudex condemnare ad expensas, rebus ibidem. Doctoribus, quos citauit, & sequitur summa fra num. 44.

43 Amplia secundo ut condemnatio expensarum omnia in possessione possit per viam attentati reparari in petitorio, Bellam. decif. 72. lata sententia. Felyn. in cap. 1. si gnificauerunt, sub num. 7. ibi, scias etiam, quod sententia de except. & Lancell. 11. act. de attent. par. vii. cap. 30. de priuileg. attent. iur. num. 145. fol. 456.

44 Restringo eandem limitationem, ut non procedat si a sententia, qua reuocant in attentata, fuerit appellatum, quia tunc iudex non potest condemnare ad expensas, Rot. d. decif. 1. alias 13. ibi, intelligo praedictam conclusionem. ut lit. pond. in nou. Mil. ubi supra, & Lancellot. d. cap. vltimo, num. 109. fol. 462.

45 Secunda species sunt expensae, quae debentur iure actionis, id est, sunt debita ante

contentationem litis, ut puta ex instrumentis, & in in istis concludo, quod possunt iterum peti etiam post latam sententiam, Ita in actionum. Int. de action. nu. 52. & 53. fol. 83. & post rem iudicatam illius sententia, Covar. pract. qq. cap. 27. num. 5. vertus finem, vers. sed & vera, lib. 2. fol. 536. & quod etiam fructus, qui debentur iure actionis, possint peti, quousvis iudex eo omiserit in sententia, scribit Rot. diuers. d. decif. 907. num. 6. vers. unde quod & quod fructus, qui veniunt principaliter, ut in interdicto unde vi, possint peti etiam post finem, scribit Abb. in d. cap. 11. gaus. num. 20. in fine, & Boer. d. decif. 18. sub num. 2. & quod dazona, & cetera necessaria, contingencia ante libellum, vel litis contentationem, possint peti in alio nouo iudicio, sed ante quam, scribit Papien. in d. gl. simul, sub num. 2. fol. 21. nu. 2.

46 Reducendo unde discussi ad ampliationem teritii sublimitationis, posuiam supra num. 34. & seqq. in quibus firmavi conclusionem, quod possit appellari ab omni condemnatione expensarum.

Extende nunc eandem conclusionem, ut possit appellari etiam a iudice appellationis, si non condemnauerit in expensis, quia grauiatur pars, si fuerit petita, & iudex non condemnauerit, Rebuff. tract. de appell. art. 9. gl. vna, nu. 27. vers. & nisi. tom. 3. fol. 509.

47 Declara primo subextendendo hanc extensionem, ut iudex appellationis debeat condemnare non solum ad expensas causae appellationis, sed etiam ad expensas causae principalis, Rebuff. d. art. 9. gl. vna, num. 28. vers. imo iudex, tom. 3. fol. 509.

48 Amplia primo hanc declarationem, ut in tantum iudex appellationis debeat condemnare etiam ad expensas causae principalis, ut si, confirmando sententiam, condemnauerit simpliciter victum ad expensas, intelligatur condemnasse non solum ad expensas causae appellationis, sed etiam ad expensas causae principalis, Felyn. in cap. 22. significauerunt, nu. 7. vers. deumum circa. de de except. Dec. in cap. 26. reprehensibilis, col. 3. vers. in gl. in verbo, proprium, nu. 22. de appell. Put. decif. 146. in vna casarra, gloss. lib. 1. & Rebuff. d. gl. vna, nu. 19.

49 Tempera primo hanc ampliationem, ut non habeat locum, quando apparet, victum habuisse iustam causam litigandi coram primo iudice, quia isto casu non censetur condemnatus ad expensas coram illo factas;



factas. Item quando verba sententiae sunt  
specie comprehendere plura, vel pauciora,  
vel habere effectus duos, vel tres, nunquam tra-  
hantur ad illum sensum, per quem iudex vi-  
deatur facere institutum, & ideo verba  
sententiae restringuntur, & limitantur ex  
actis; Pelyn. vbi supra, & quod decreta iudi-  
cium sint interpretanda, ut non trahantur  
ad intellectum iniquum, scribit Crauer. consi-  
5. etia sunt. num. 24. & quod sit interpreta-  
tunda ita, ut non metuantur reprehendi à  
sapientibus, scribit idem Crauer. ibidem.  
& consi. 3. iudex habens. sub num. 12. quia  
lex, debet interpretari, ut legistat non  
metatur reprehendi à sapientibus, Bal-  
consi. 87. per statutum. lib. 4.

Hoc temperamentum non seruatur in  
Rota, quae semper condemnat in expensis ut  
testatur Put. dicta decisi. 146. in fine, & mul-  
to minus seruaretur in Curia Francie per  
ea, quae ibi infra num. 54. in fine.

Tempera secundo, ut non procedat quā-  
do iudex, qui tulit sententiam in causa  
principalis, absoluitur ab expensis, Put. vbi  
supra.

Tempera tertio, ut non procedat, quando  
iudex appellationis pronuntiat solum super  
desertione appellationis, vide supra q. 1. et  
num. 16. in fine.

Amplius secundo, ut iudex appellationis  
in tertia instantia, reuocando alias duas sen-  
tentias conformes, lasas in prima, & secun-  
da, reocatur condemnare victum non solum  
ad expensas coram se factas in tertia instā-  
tia, sed etiam ad expensas factas in instan-  
tijs precedentibus, quamuis in illis reportau-  
erit sententias fauorabiles, & ita iudica-  
tum fuisse in Senatu Parisiensi testatur Re-  
buff. tract. de appeli. art. 9. gl. vna, num. 30.  
rom. 3. fol. 509.

Contrarium tamen videtur dicendum  
de iure communis per ea, quae scripsi infra  
sub nom. 54. vers. ratio. & num. 55.

Declara secundo nunc restringendo ean-  
dem extensionem, & eius ampliationes po-  
stas supra num. 46. & seqq. ut sint verae,  
quando expensae sunt petitis, secus est quo-  
ad expensas non petitas coram iudice à quo,  
quia iudex appellationis non tenetur pro-  
nuntiare super non petitis, & coram eo non  
potest aliquid de nouo peti, Abb. in cap. 11.  
significauerunt. num. 10. & 11. de except.  
quae latius citauit, & sequutus sum supra  
sub num. 35. unde non debet admittere im-

pertinentia ad eandem, neque nouam capi-  
tulum, Guid. Paprat. de appell. nu. 1. foli-  
37. & debet cognoscere solum de eo, de  
quo cognouit iudex à quo, ut late explica-  
ui supra q. 1. etia. 17. & seqq.

Imò hac declaratio videtur adde veram  
ut neque sufficiat, expensas fuisse petitas,  
sed requiratur etiam, quod iudex à quo sub-  
pet eis iudicauerit alias iudex appellationis  
non possit se intromittere in expensis, in  
quibus non iudicauit iudex à quo, Dec. in  
cap. 16. reprehensibilis. sub nom. 12. & 13.  
de appellat.

Victus non satis est, fuisse indicatum,  
sed requiritur etiam, quod fuerit appella-  
tum, alias iudex ad quem non esset iudex,  
Rebuff. d. art. 9. glo. vna, num. 39. vers. intel-  
lige. fol. 509.

Contraria opinio, nepe, quod iudex ap-  
pellationis possit condemnare etiam ad ex-  
pensas non petitas coram iudice à quo,  
suaderetur ex eo, quia sicut poterat iudex à  
quo pronuntiare super expensis actis petitis  
illis constitutionem, quamvis petitis non  
essent, ut ex Ann. de Bnt. Rebuff. & Cour-  
reuil, & sequutus sum supra sub num. 35.  
vers. quicquid. de omnibus enim, quae obtine-  
runt post contestatam litem, & sic de dā-  
nis, interesse, & alijs accessorijs potest  
iudex ex officio cognoscere, & indicare,  
quemuis in libello petita non sint, & sine  
partis petitorio, Papien. in pract. in form. li-  
belli. in caus. spol. poss. in gl. simul. num. 2.  
fol. 810. & 811. quare fructus precepti post  
contestatam litem veniunt restituendi, quā-  
uis petiti non sint, Dec. in l. 3. edita. nu. 44.  
C. de eden. Pont. tract. de spol. lib. 4. cap. 2.  
num. 26. rom. 1. fol. 304. & maxime quan-  
do agitur de recuperanda possessione, Alex-  
consi. 92. viso & opportune. nu. 17. lib. 5. ita  
etiam debet posse pronuntiare iudex ap-  
pellationis per ea, quae dixi d. quaest. 11.  
num. 17.

Ego non discedo ab hac contraria opi-  
nione.

Declara tertio restringendo, ut procedat  
quando iudex appellationis infirmat primā  
sententiam ex eisdem actis, secus si ex nouis,  
quia tunc non debet condemnare ad expen-  
sas secundae instantiae, Rot. decisi. 101.  
alias 251. sicut sententia. de dol. & contum.  
in nou. & Caput. decisi. 340. seu 1. ex-  
pensis litis. num. 3. par. 1. & decisi. 142. seu  
19. sententia quoad. par. 3.

Ratio est, quia appellatus, cum habere sententiam pro se in prima instantia, habuit iustam causam litigandi, & ideo non debet condemnari ad expensas Rebuffi. trad. de expen. danti, & inter art. 1. gl. vna, nu. 39. tom. 3. fol. 441.

Contrarium servatur in Regno Francie, quia licet quis obtinuerit sententiam in prima instantia, tamen si succumbat in causa appellationis, condemnatur in expensis, ut testatur Rebuff. d. gl. vna, num. 40. ubi non distinguit, an succumbat ex nouis, vel ex eisdem actis.

55. Declara quarto restringendo, ut non procedat, quando is, qui condemnatur in tertia instantia, fuisse videtur in causa appellationis, condemnatur in expensis tertiae instantie, in qua succumbit, Rebuff. trad. de appell. art. 9. gl. vna, in fine, vers. maxime. tom. 3. fol. 512.

Subdeclaranda fuerant etiam hac declarationis, ut procedat, quando succuberet ex nouis actis, secus si ex eisdem actis per ea, quae dixi nunc procedenti.

56. INFERO obiter ex tota hac vigesima prima limitatione, quod sicut datur appellatio ab absolutione expensarum, ut testatur & sequitur sum supra num. 15. vers. sublimita primo, ita debet fortiori dari a condemnatione expensarum, ut ex Franch. Dec. & alijs retuli, & sequitur sum supra imit. 2. num. 45.

Oppono contra hanc illationem, quia iudex a quo potest, non habente appellatione interposita a condemnatione expensarum, taxare expensas, ut retuli supra q. 3. num. 54. Immo, 2. ergo non datur appellatio, nisi expensarum, quia, si daretur, iudex a quo non posset procedere ad taxationem.

Huic oppositio respondet, quod opinio vera, quam ibidem secutus sum sub num. 53. est in contrarium.

57. Amplia hanc illationem, ut possit appellari etiam a taxatione expensarum, testatur l. 1. de proferendum. §. si qui em alterutra, sub num. 25. not. 2. vers. sed aliquid a taxatione expensarum. C. de iudic. & lo. de Amic. col. 1. 47. super dubio. num. 7.

Contrariam opinionem, nempe a taxatione expensarum non appellari tenet Bar. in l. si not. 1. num. 2. C. quot. appell. non. accipit, & Afio, in prax. iudic. §. 32. cap. 2. num. 1. & seqq. & num. 4. fol. 230.

Pro concordia vera, & clara resolutione

procedam, declinando ampliationem.

58. Declara primo, eam esse veram quando appellatur a taxatione excessiva, quia tunc potest appellari, Bar. in l. 4. ab executore. num. 13. vers. sed iuxta praedicta quero, si de appell. & relar. Bal. in l. 3. terminato. sub num. 8. vers. modo ego quero, & num. 17. vers. pone quod. C. de fruct. & lit. expens. & in margaria ad Innoc. in verbo, appellari potest a iuramento. Maran. in suo spec. par. 6. in 3. & ult. actus, in verbo, post omnia ad uertatur & c. num. 22. fol. 512. Carauil. super tit. 198. num. 22. Afio, in d. §. 32. cap. 2. num. 1. & Rupinel. trad. de appell. §. 2. cap. 3. num. 922. & ita procedat ampliatio.

Secus si non appellatur ab excessu, sed appellatur simpliciter a taxatione, quia tunc non potest appellari, & ita procedat opinio contra ampliationem.

59. Extende primo hanc declarationem, in prima parte, dum dicimus, posse appellari a taxatione excessiva, ut procedat etiam si non sit appellatum a taxatione lata super negotio principali, neque a sententia condemnationis expensarum, quae propter ea fecerit transitum in rem iudicatam, quia adhuc poterit appellari a taxatione expensarum, si iudex, taxando, modum exceßerit. Franch. in cap. 44. super num. 56. q. 10. de appell. quod sententiis ibidem Innoc. & Abb. a me citati num. seq.

60. Extende secundo, ut licet quis sit condemnatus ad expensas vigore obligationis cameraltis, tamen, si ille expensae taxatione usque ad summam appellabilem, dabitur appellatio ab excessu taxatione.

61. Extende tertio, ut procedat etiam in excessiva taxatione expensarum, quae debentur ratione interlocutoriae, quia licet ab illa interlocutoria non sit appellatum infra decem dies, & ideo minus possit appellari a condemnatione expensarum, ex quo illa condemnatio expensarum est executio illius pronuntiationis, seu interlocutoriae, ut retuli, & sequitur sum infra num. 63. vers. limita primo, tamen poterit appellari ab excessu taxationis, Innoc. in d. cap. super sub num. 3. vers. item nota, & Abb. ad finem, sub num. 25. de appell.

62. Extende quarto, ut procedat etiam, si victus fuerit verus contrarius in sententia, & etiam in condemnatione expensarum, quia nihilominus potest appellare ab excessu taxationis, sed debet in appellatione expi-

exprimere certam quantitatem excessus, alias appellatio non teneret, Franch. in d. cap. 44. l. ap. num. 58. & 59. quæst. 12. de appell.

- 63 Extende quinto, ut procedat etiam in expensis contumacialibus, quia & si contumax non antea possit audiri, quam refecerit eas, ut retuli, & sequutus sum infra nu. 67. vers. limita secundo, tñ ab earum taxatione excessus poterit appellare, Bal. in l. 3. terminato, num. 17. vers. pone quoddam. C. de fruct. & lit. expens. & Ias. in l. 3. sancimus, nu. 17. q. 5. in fine. C. de iudic.

Comprobantur hæc omnes extensiones, quia in nullo casu intelligitur prohibita appellatio ab excessu, & nulla causa est in mundo, in qua non possit appellari ab excessu, & potest appellari etiam si cum iuramento sit promissum non appellare, ut retuli, & sequutus sum supra limite. e. o. sub num. 28. & 29.

- 64 Declara secundo, ut maxime sit vera, quando condemnatur seu taxatio expensarum sit facta in ipsa sententia diffinitiva, quia isto casu taxatio est diffinitiva, cum sit pars diffinitiva, Franch. in cap. 60. cum cessante, num. 53. vers. decimo de primo sententia. de appell. & ideo potest appellari simpliciter absque eo, quod appelletur ab excessu.

- 65 Limita primo nunc eandem illationem, positam supra num. 56. ut non procedat, quando iudex protulit interlocutoriam, & in ea non condemnauit ad expensas, sed postea, elapsis decem diebus, condemnat ad dictas expensas, quia condemnatus non potest tunc appellare à condemnatione dictarum expensarum ratione illius interlocutoria, quia talis condemnatio est executio illius sententia interlocutoria, unde, non appellandum ab illa interlocutoria, videtur acquiescisse in eodem, Innoc. in d. cap. sepe, sub num. 3. vers. item not. Abb. ad finem, sub nu. 25. & Franch. sub num. 55. q. 9. de appell. & Afen. in pax. iudic. §. 31. cap. 20. in fine, sub num. 3. vers. non est etiam. fol. 2 an.

- 66 Sublimata hanc limitationem, ut non procedat, quando condemnatus habuisset iustum causam litigandi in illa interlocutoria, quia tunc quandoque condemnatur ad expensas potest à tali condemnatione expensarum appellare, ut scribitur eodem Innoc. Abb. Franch. & Afen. citati num. precedenti.

- 67 Limita secundo, ut non procedat in expensis contumacialibus, quia contumax, volens audiri, debet eas reficere, & ideo ab illarum condemnatione non potest appellare, Carac. in tit. 198. not. 7. num. 21. 22. & 23. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 91. 4. vers. in contrarium. & nu. 91. 5. & 91. 9. & seqq. quod etiam hac ratione ostenditur.

Is, cui denegatur audientia, non appellat, Spec. Franch. Nicel. Rebuff. & alij, quos retuli, & sequutus sum q. preced. limit. e. nu. 30. vers. tertio illa.

Sed contumax non auditur, neque ei denegatur audientia, nisi refecerit expensas, l. 13. sancimus. & ibi Ias. nu. 5. not. 4. C. de iudic. ubi ponit regulam, Dec. in cons. 34. pñ tenui facultate. col. penult. nu. 6. adeo quod si vnus denarius deficeret non debet audiri, Ias. in d. l. sancimus. sub num. 7. extens. 8. Dec. ubi supra, & Achil. Perfon. d. tract. de adipisc. poss. num. 73. in fine, tom. 3. par. 2. fol. 248. nec sufficeret depositum, Ias. in d. l. sancimus, num. 13. & 14. vers. tertin. Dec. ubi supra, & Achil. Perfon. d. tract. de adipiscen. num. 74. Ergo contumax non appellat.

Imò contumax potest condemnari ad expensas sine noua citatione, Gemin. in cap. 1. §. quod si appellatos. sub num. 2. vers. nota quod contra. & Franch. num. 2. not. 3. de appell. in 6.

Adde si placet doctrinæ Salyceti, quam refert, & sequi videtur Afen. in pra. iudic. §. 31. cap. 20. sub num. 3. vers. verum.

- 68 Amplia primo hanc limitationem ut habeat locum etiam in eo, qui tardè productus in instrumentum solutionis, aut aliteris tenoris releuantis producentem à petitis, quia cum sit contumax in productione non debet audiri, nisi refusus expensis, Dec. cons. 241. scripsit alias. num. 1. Marf. in peact. ctm. §. opportune. num. 91. Rebuff. tract. de expens. damn. & inter. art. 4. num. 4. vers. notandum est. tom. 3. fol. 449. lo. Redin. tract. de maiest. princip. in verbo. sed etiam per legitimos. num. 141. tom. 6. fol. 65. Afen. in pax. iudic. §. 31. cap. 2. ampl. 46. fol. 203. & dixi supra lib. 1. cap. 73. sub nu. 2. vers. minus obstat quod tardè. & in pulchro casu, licet non loquatur de tempore rescindendarum expensarum, Cassad. decis. 3. l. ap. num. 1. & seqq. de appell. dicens, surse conclusum in Rota, quod condemnatus, & passus fuit executionem, quæ non fuisse

facta, si produxisset appellationem, quam fecerat, teneretur ad omnes expensas executionis, quia appellatus, & iudex exequentes in nihilo peccarunt, ignorantes appellationem, subditi inter alia, quod quis potest habere iustam causam litigandi, & vique ad certam partem iudicii, & vique ad certam non, quod, inquit, est mentis recommendationis, & expensarum refectionem, & decessu morat, quod omnes expensae, quae sunt ob contrumaciam alterius partis, indistincte praestantur, qualemcumque causam litigandi habuerit, cui praestantur.

69. Amplia secundo in clerico, qui tardè post latam sententiam allegat privilegium sui clericatus, quia tum fuerit contrumax in ista allegacione, non debet audiri, nisi prius refecerit expensas; Bellam. decif. 226. in causa de for. cõper. fol. 59. Cassad. d. decif. 3. num. 5. Dec. d. conf. 247. Garum. vor. 18. in causa nobilis. sub nu. 74. vers. restat. Lpe. Pari. in pract. cap. lib. 2. cap. 1. sub nu. 12. vers. sed & eo casu. Vrsin. annot. ad Affl. l. decif. 2. num. 4. Affl. in pract. iudic. §. 30. cap. 2. ampl. 61. num. 1. fol. 205. & scripsi d. lib. 1. cap. 73 sub nu. 1. vers. minus obijciat.

70. Et in casu clerici tardè producentis, seu allegantis privilegium clericatus quomodo teneatur ad expensas &c. vide Affl. tractat. de post. secul. reg. 3. sub nu. 23. tom. 16. fol. 190. qui declarat, clericum non teneri ad expensas, si iudici constet de clericatu ex ipsius citatione, ut quia citabatur vult clericus; & Boller. in pract. crim. in verbo. audiantur excusatores. num. 38. & sequ. fol. 60. & vide stat. Verbis lib. 1. cap. 62.

71. Et quod clericus inquisitus debeat facere expensas circa acta, quae sunt in remissione coram iudice laico, ac etiam pro sententibus, qui habent ducere ipsum clericum, & pro copia processus transmittendi ad iudicem ecclesiasticum, etredit ex veriori opinione, relatis prius tribus opinionibus; Caran. tit. 235. sub nu. 13. versus finem quom totaliter refert, & sequitur Affl. in pract. iudic. §. 32. cap. 2. ampl. 61. num. 2. & sequ. fol. 205.

72. Limita tercio, ut non procedat in condemnatione expensarum facta in vltima sententia, quae inducit rem iudicatam, quia sicut non potest appellari ab illa vltima sententia, quia est res iudicata, ita etiam non potest appellari a condemnatione expensa-

rum, contenta in illa sententia; cū condemnatio expensarum isto casu veniat accessorie, & uti executio rei iudicatae, & in his terminis videtur posse procedere doctrina, quam ex Ant. de Butr. Alex. Boss. Contr. & Regmel. retuli supra limit. 6. memb. 9. num. 28. & num. 2. p. 30. ubi videas, & ratio est quia, cum quis condemnatur per res communes, necessarii debet condemnari ad expensas propter notoriam eius temeritatem, in litigando, & in notorijs non datur appellatio iuxta ea, quae retuli, & sequutus sum supra limit. 4. princip.

Confirmatur hac limitatio, quia à condemnatione expensarum ratione interlocutoriae non datur appellatio, quando non datur ab ipsa interlocutoria, quia fecerit transsum in rem iudicatam, vide supra nu. 56.

73. Ino praxi & vsus Curie Romanae non solum admittit hanc limitationem, vt non datur appellatio, sed admittit, ut iudex excusatur possit sine alia condemnatione, & imare expensas rei iudicatae, & pro illis relaxare mandatum executionum, vt patet ex his, quae scribit Vestr. in praxi lib. 8. cap. vlt. num. 14. vers. bis peractis, ubi, nullis factis verbo de condemnatione facienda, pro expensis, aut de appellabilitate scribit, vsu Palatii esse, vt post seruatos terminos in commissione rei iudicatae fiat citatio ad vendendum taxam, & moderari omnes, & singulas expensas habitas, & factas, & litigatas, executionales decem &c. quasi Vestr. clare supponat pro istis expensis, quae veniunt accessorie ad rem iudicatam, minus necessariam esse condemnationem, sed solum taxationem, quia expensae in re iudicata veniant uti executionis, & accessionis inseparabilis.

Contrariam opinionem, nempe posse appellari, quando iudex, qui profert sententiam, seu vltimam sententiam consensum ad ipsam condemnationem expensarum, tenet Angli in l. 1. num. 1. C. ne lic. in vna & ead. cauter. prou. Franch. Dec. Maran. Couar. Contrat. & Test. Fossan. quos citavi, & sequutus sum supra limit. 1. princip. num. 45.

Comprobatur hac opinio, quia licet sententia lata super momentanea possessione non detur appellatio per ea, quae laici scripsi supra limit. 6. memb. 1. num. 2. & memb. 3. num. 3. tamen datur a condemnatione expensarum, vt notis, & sequutus sum eadem limit. 6. memb. 9. nu. 11. 32. & 33.

Ego non discedo ab hac contraria opinione.

Tempera hanc contrariam opinionem, ut utroque procedat de stylo Romanæ Curie, seu verum de iure statutorum Vibia, lib. 1. cap. penult. quia, cum illo cap. mandetur refici expensas, quantum earum condemnatio sit omissa, non potest appellari à statuto per eas quæ dixi supra limit. 20. nu. 1. unde requiritur sola taxatio, & ita procedit Praxis & usus Curie, de quo supra versimò.

## LIMITATIO XXII.

## SYMMARIUM.

**EXCOMMUNICATIONIS** sententia non admittit appellationem, num. 1. & seqq.

¶ Inferius I. extendendo limitationem, quod appellatio non impedit, quoniam in contra quem ista sententia excommunicationis, possit denuntiari excommunicatus, num. 4. & 5.

Extenditur primo huius illatio, ut possit denuntiari non solum ab excommunicati ordinatio, sed etiam sententia excommunicationis non tolerari, sed etiam à delegato &c. num. 6.

Extenditur secundo, ut possit etiam aggraviari, num. 7. Extenditur tertio, ut possit etiam privari fructibus sui beneficii, nu. 8. Subextenditur hæc extensio, nu. 9. & seqq.

Refringitur tandem illatio, num. 12. & seqq.

Inferius II. extendendo, quod multis minus potest appellari ab absolute excommunicationis, num. 20.

Inferius III. extendendo, quod non potest appellari à sententia, qua dicitur, excommunicatum esse absolvendum, præstita ratione, num. 23. & seqq. in quibus extenditur, & restringitur.

¶ Sublimitatur I. eadem limitatio, ut non procedat ad effectum devolutivum, quia ad hunc effectum datur appellatio, num. 34. & 35.

Sublimitatur II. ut non procedat in declarationem incursum in excommunicationem, nisi 36. & seqq.

Sublimitatur III. ut non procedat in præcepto facto sub pena excommunicationis, num. 47. & seqq.

Sublimitatur IV. quando sententia excommunicationis continet patentem errorem, num. 53.

Sublimitatur V. in sententia lata post appellationem, num. 54. & seqq.

Sublimitatur VI. in sententia interdicti respectu temporalis, num. 60.

**LIMITATIO XXII.** in sententia excommunicationis, seu interdicti, quia reahus secum executionem, idcoq. per appellationem non suspenditur, cap. 53. pastoralis. §. verum quia, de appell. Speciale de appell. §. in quibus, sub num. 16. vers. decimo septimo, lib. 1. fol. 186. Dec. in cap. 26. seprahensibilis, num. 20. de appell. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fol. 32. num. 73. fol. 194. Maran. in suo spec. par. 16. ad. 2. primi cap. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 32. num. 332. fol. 509. & latius limit. 5. num. 178. & seqq. fol. 484. & Farinac. in qq. crim. q. 101. limit. 13. num. 66. & 681. & est limitatio obstativa, quæ probatur ex textu in cap. 40. per iuras. de sem. excom. & cap. 20. is cui. cod. tit. in 6. & quod effectus suspensivus non habet locum in sententia censuræ, idcoq. appellatio in eis non suspendit iudicatum, sicq. excommunicatus etiam appellatione pendente remanet excommunicatus, scribit Franch. in rubi. num. 32. ibi, sed adverte. & in cap. 37. ad hæc quoniam. nu. 1. & seqq. & in d. cap. 3. pastoralis. §. verum. num. 1. not. 1. de appellat.

Contraria opinio nempe admittenda, esse appellationem etiam suspensivam, sumitur duplici argumento.

Primo, quia per appellationem suspenditur effectus sententia, etiam si sententia sit talis, quæ statim secum executionem, in tantum, quod & si sententia sit capitalis, & vicini supplicij, in qua condemnatum est mortem sit servus pœnæ, tamen per appellationem suspenditur effectus sententiæ, & ideo potest interim exercere suam iurisdictionem, & latere reus, & sequutus sum supra quæst. 3. num. 74. & seqq. nu. 72. & seqq. unde non bene ratiocinatur, qui dicit, sententiam excommunicationis non suspendi per appellationem, quia sententia statim secum executionem.

Secundo, quia licet ab interlocutoria non detur appellatio per edictum, quæ dixi infra limit. 37. num. 1. tamen datur, si continetur gravamen irreparabile, ut reus & sequutus sum ead. iudic. 47. sublimit. 2. num. 1.

Sed

Sed sententia excommunicationis dicitur continere grauamen irreparabile, quia continet executionem, vt pronuntiatum fuisse testatur Rebus, tract. de senen. execut. art. 10. gloss. 1. sub num. 6. versus finem, tom. 1. fol. 403. Ergo potest ab ea appellari.

### 3 Non discedo à limitatione.

Ad primum argumentum respondeo, speciale esse in sententia censuræ, vt arhat secum executionem, & sententiæ effectus per appellationem non suspendatur, & ratio specialitatis est, quia sententiæ censurarum sunt medicinales, & veniunt principaliter ad corrigendum, vnde ne pretextu inuolue appellacionis impediatur quæ reductio, fuit in doctrina ista specialitas in eis, Abb. in cap. 44. sepè. sub num. 15. ibi, sed saluando, de appell. & quod sint medicinales, & non transcant in rem iudicatam, scribit ibidem Franch. num. 33. & quod à correctione non deret appellatio retoli, & sequutus sum infra limit. 26. illat. a. quod si hæc ratio specialitatis non placeret, vide Abb. in cap. 53. pastoralis. si. verum quia, num. 7. & seqq. vsque ad num. 14. de appell. vbi conatur recensere duodecim, seu tredocim rationes. Ad secundum poteris tu facillè ex prædictis respondere.

### 4 Infero primo extendendo eandem limitationem, vt licet is, contra quem est lata, sententia excommunicationis, appellat, tamen is, non obstante appellatione, potest denunciari excommunicatus, cap. 53. pastoralis. si. verum quia, de appell. Spec. & Marian. in locis citatis supra vu. 1. & idem Spec. eod. tit. de appell. in §. notissimè. sub num. 1. cas. 5. Franch. in cap. 13. peruenit. nos. 4. num. 6. & cap. 36. vt nostrum. sub num. 4. vers. in gl. in ver. reuocamus. de appell. & latius Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. 21. princip. num. 1. & simiter num. 5. in fine, & num. 6. & seq. fol. 370.

Ratio est, quia denunciatio est consecutiva, & accessoria ad excommunicacionem, ideo, etiam interposita appellatione ab excommunicacione, potest fieri, Lancell. d. cap. 12. limit. 40. princip. nu. 6. fol. 375.

### 5 Subinfeto, quod sicut excommunicatus potest post appellationem denunciari excommunicatus, vt sic euitetur, ita etiam poterit excommunicatus perire se denuntiare, & declarari absolutum, & non ligatū, vt sic non

euitetur, Abb. in cap. 54. solitudinem. nos. 2. sub num. 1. & Franch. nos. 2. nu. 2. de appell.

### 6 Extende primo nunc eandem primam illationem, vt excommunicatus possit, appellatione pendente, denunciari excommunicatus non solum ab ordinario ipsius excommunicati, quamuis ipse non tulerit sententiam excommunicationis, vt ex Innoc. refert, & sequitur Abb. in cap. 53. pastoralis. si. verum quia, num. 22. verlextra gloss. quæro. & Franch. num. 28. quæst. 7. de appell. & Lancell. dicta limit. 21. princip. num. 9. in vltimis verbis, fol. 370. sed possit denunciari etiam à delegato, nisi delegatus detulerit appellationem, aut superior appellationem, receperit, quia his casibus delegatus non posset denunciare, Abb. & Franch. in locis supra proxime citatis, & Lancell. dicta limit. 21. nu. 10. & seqq. & num. 28. & 29. fol. 370. & 371.

### 7 Extende secundo, vt possit non solum denunciari excommunicatus, sed possit etiam aggravari, neque aggravatio reuocabitur per viam attentari, Rot. decis. 59. alias 424. ex eodem facto. versus finem, de appell. in nou. Milio reperi. in verbo. attentata post executionem sententiæ. fol. mihi 29. & Lancell. dicto cap. 12. limit. 21. num. 13. fol. 370.

Intellige hæc extensionem vt sit vera, quando aggravatio non excedit fines excommunicationis, alias hæc extensio non procederet per ea, quæ dixi infra num. 12. rest. prima.

### 8 Extende tertio, vt iudex possit etiam pendente appellatione priuare interim excommunicatum fructibus sui beneficii, & distributionibus quotidianis, Marian. in suo spec. par. 6. tit. 2. princ. in verbo. & quandoque appellatur limit. 3. num. 179. fol. 484. & Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. 21. princip. num. 1. & fusius limit. 22. num. 1. & seqq. tom. 5. fol. 370. & 371. nam excommunicato debent subtrahi fructus, siue redditus sui beneficii quantumque dicatur excommunicatio iniusta, & quantumque ab excommunicatione pendat appellatio; nec debet expectari eoentus causæ, quia, cum sit interim excommunicatus, & denegetur sibi communicatio ab ecclesia, est eadem deneganda omnis utilitas ab ecclesia proueniens, Abb. in cap. 53. pastoralis.

lis.

lib. 5. verum non. vltim. 6. & Franch. not. vlt. num. 4. de appell. & adde quæ scripti supra q. 3. effect. 4. num. 76.

9 Subextende primo hanc extensionem, vt procedat etiam in sententia excommunicationis nihil aliud sit de fratribus. Abb. in d. cap. 53. pastoralis. §. verum. sub num. 27. illi not. bene gl. de appell. & Maran. d. limit. 5. num. 179. fol. 484.

10 Subextende secundo eandem extensionem, vt procedat etiam excommunicatus non habens aliud, vnde vivere. quia adhuc ei in nihil esset providendum, sed, vi malè meritis, debet publica agitare laborare secundum eam in quibus testis dei Glossan. d. cap. 53. pastoralis. §. verum. & ibidem. Abb. nu. 16. de appell. effecti tamen ei providendum, ne fame pereat, ideoque ei facienda est elemosyna, si tanta ei necesse sit, vt fame possit perire, secus si non esset tanta necessitas, Abb. d. num. 16. in fine.

11 Subextende tertio, vt excommunicatio inducat non solum priuationem fructuum beneficii, vt dixi supra, sed possit etiam inducere priuationem ipsius beneficii, si excommunicatus, contemnendo excommunicationem, perseveraret in ea post annum, sed non antea, Franch. in d. cap. pastoralis. §. verum. q. 2. num. 23. de appell.

Sed tu de eo, qui perseverat per annum in excommunicatione, potes videre etiam, quæ scripti supra lib. 1. cap. 98. num. 36.

12 Restringe primo nunc eandem primam illationem, & in specie secundam eius extensionem, vt non sit verus, quando excommunicatus per denuntiationem in plus ligaretur, vt pnta, quando quis declaratur excommunicatus, vt incendiarius in x. cap. 19. tua nos. de sent. excom. vbi postquam quis est declaratus excommunicatus vi incendiarius non potest absolui ab alio, quam a Papa; licet ante declarationem non esset necessaria absolutio Papæ, & sic per denuntiationem, & publicationem in plus ligatur, & consequenter, appellatio pendet ex sententia excommunicationis, non potest deueniri ad denuntiationem, cibus smol. & Franch. quos refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 22. limit. 21. princ. num. 14. 25. & 16. fol. 370.

13 Restringe secundo, vt non procedat in sententia excommunicationis lata sub conditione, quia hoc casus, si a tali excommunicatione appelletur ante impletam condi-

tionem, non posset deueniri ad denuntiationem ea ratione, quia talis appellatio suspendit excommunicationem, & interim ille, non est excommunicatus: ergo non poterit denuntiari, quod procedit etiam si postea impletur conditio, Lancell. d. limit. 21. num. 30. & seqq. fol. 371.

14 Restringe tertio in delegato, qui detulisset appellacionem, vel superior appellacionem, admississet, quamvis delegatus ei non detulisset, Lancell. quem resuli supra nu. 6. vlt. extende primo.

15 Restringe quarto quando quis fuisset excommunicatus ignoranter; nã si talis a die notitiz appellet, appellacione pendente, non potest fieri denuntiatio, seu publicatio, Franch. in cap. 53. pastoralis. §. verum quia. quæst. 5. num. 26. de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 21. princ. num. 19. vlt. secundo limit. 2. fol. 370.

16 Restringe quinto declarando, vt illatio procedat, quando constat de excommunicatione, quia tunc, non obstante appellacione, potest denuntiari excommunicatio prius lata; secus est quando est dubium de excommunicatione, & sic quando non constat de excommunicatione, quia isto casu appellatio impedit denuntiationem, seu publicationem excommunicationis, cum iudex vellet eam facere super facto non notorio, Franch. in cap. 13. peruenit. not. 4. nu. 6. de appell.

17 Declara obiter, vt excommunicatus debeat denuntiari in publico, vt vultetur, Abb. in cap. 53. pastoralis. §. verum. num. 3. & Franch. not. 2. nu. 2. de appell. & quod Christiani fideles non teneantur vitare excommunicatos, nisi fuerint nominatim denunciati, resuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 9. num. 235.

18 Subdeclara, vt excommunicatus si evitandus etiam si non sit denunciatus, demonstrando non sit occultè excommunicatus; quare denuntiatio si solum propter ignorantiam excommunicati, cum alias non sit necessaria, quia excommunicatio trahit secum executionem, nec amplius ligat cum denuntiatione, quam sine denuntiatione, Abb. & Franch. citati non. precedenti.

19 Adverte etiam obiter ex ista subdeclaratione, quod per denuntiationem excommunicationis non probatur necessitas excommunicationis, quia per denuntiationem quis non ligatur, & ipsa denuntiatio potest esse ini-

in iusta: unde necessarium non inferitur, quod denuntiatus sit excommunicatus, nisi aliter constet de ipsa excommunicatione, Abb. d. l. cap. pastoralis. nu. 5. & Franch. not. 3. nu. 3. idem Franch. in cap. 55. de electis, not. vii. sub num. 13. de appell.

- 10 Infero secundo extendendo hanc eandem vigesimam secundam limitationem, quod mali & minus potest appellari ab absoluteione excommunicationis, Guid. Pap. tract. de appell. q. 110. num. 74. fol. 60. Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. in prefat. num. 106. limit. 3. tom. 5. fol. 348. & limit. 21. princip. in 3. hinc, sub num. 36. fol. 371. & Ruginel. qui alios citat, tract. de appell. 5. 2. cap. 3. nu. 6. & quod absolutio facta à iudice à quo post interpositam legitimam appellationem, valet, & appellatio non suspendat talem absoluteionem, scribit Franch. in cap. 25. qua fronte, num. 29. & 35. in fine, de appell. & dixi supra quæst. 3. num. 39. vers. infero nono.

- 11 Subinfero, quod præsertim non potest appellari à iustia, qua dictum sit, excommunicatus, proposita cautione, esse absolvendum, Card. Alex. in cap. 25. qua fronte, num. 10. ibi, nota ultimo, de appell. & Ruginel. d. l. 3. cap. 3. num. 7.

- 12 Pro intelligentia huius subillationis debet scire, quod absolvendus ab excommunicatione debet in absoluteione persistere iuramentum de parendo standatus ecclesie, cap. 20. ad hac de appell. & hoc ex consuetudine potius, quam de iure, cap. 21. quæstion. cod. tit. sed licet absolueretur sine isto iuramento, tamen absolutio non esset nulla, sed esset iniusta, Franch. in d. cap. quæstion. sub num. 1.

- 13 Extende primo exemplificando eandem illationem ut sit vera non solum, quando appellatio subsequitur absoluteionem, sed etiam quando præcedit absoluteionem, quia in eo casu appellatio suspendit absoluteionem, & eius effectum, & sic appellatio tantum non admittitur ab absoluteione excommunicationis, ut & ipsa absolutio possit fieri, pendente appellatione à sententia excommunicationis, ut ostendit Lancell. tractus num. seq. & quod absolutus ab excommunicatione remaneat absolutus, non obstante appellatione adversarij interposita ab absoluteione, refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. &

innou. appell. pend. in prefat. num. 105. limit. 3. tom. 5. fol. 348. & patet ex casu relato infra num. 26. vers. extende secundo.

- 14 Pro faciliori intelligentia huius extensionis sciendum est, absoluteionem posse dupliciter contingere. Primo, quando actor obtinuit, excommunicari rem, & iustae, eundem denunciari, & publicari, & reus infiat absolui ab excommunicatione, & iudex absoluit, & actor appellat ab absoluteione talis, inquam, appellatio non suspendit absoluteionem. Secundo potest contingere, quando quis est excommunicatus, & insat pro absoluteione, & adversarius replicat, non esse absolvendum, & quatenus absolvetur appellat, & sic isto casu appellatio præcedit absoluteionem, & hunc casum ponit etiam Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. 23. princip. sub num. 2. fol. 371. vel pone in isto secundo casu alia exemplar: quis est excommunicatus, & petit absoluteionem ab eodem iudice, qui cum excommunicavit, adversarius opponit, quod, cum offensam sit manifestam, absolutio concedi non debet, etiam si excommunicatus velit præstare cautionem de parendo iuri, iuxta cap. 24. ex parte 2. de verb. signif. iudex rejicit oppositionem, & adversarius appellat, nihilominus iudex, non obstante appellatione, absoluit, Dec. in cap. 25. qua fronte, sub num. 17. de appell. vel quis est excommunicatus pro manifesta offensa, & ad hoc ut verè possit absolui, debet impendere aliquam satisfactionem; unde cum excommunicatus petit absoluteionem, & adversarius excipit, non esse absolvendum nisi impensa satisfactione, & iudex rejicit hanc exceptionem, & iste adversarius appellat, nihilominus iudex à quo potest, pendente hac appellatione, cum absoluit, & talis absolutio valet, quia sicut excommunicatio etiam in iustia ligat, ita etiam absolutio, licet sit iniusta, solvit, quia excommunicatio, & absolutio paribus ambulant passibus; immo à fortiori solvit absoluteionem, quia est favorabilior, Franch. in d. cap. 25. qua fronte, sub num. 35. vers. quæto queritur, de appell. & Lancell. d. limit. 23. num. 4. 5. & 6. & quod sit favorabilior patet ex eo, quod excommunicationis sententia non potest ferri post interpositam appellationem, vide infra num. 34. vers. sublimus à quato, & tamen potest ferri senten-



- tia absolutionis, vt dixi hic supra, & infra;  
& quod in d. 1. quo possit absolueri, pen-  
dente appellatione, scribunt Abb. Franch.  
Dec. & Lancel. quod retuli, & sequatur sum  
supra quaest. 3. num. 39. ver. inferio nono.
- 15 Declaramus extensionem, vt quauis  
absolutio, lata post appellationem legitimam,  
non sit nulla, sed valeat, tamen vt in iustitia,  
& remedio appellationis, potest rescindi.  
Franch. d. h. cap. qua fronte. q. 4. num. 35.  
in vltimis verbis.
- 16 Exeundo secundo eandem illationem, vt  
quauis excommunicatus pro manifesta  
offensa, vel contumacia non debeat absol-  
ui, nisi prius satisfecerit, sicut quando quis  
esset excommunicatus propter rem iudica-  
tam, aut in executione iuramenti habenti-  
bus executionem paratam & tamen, si fuerit  
absolutus, nulla satisfactione, nullaq. cita-  
tione precedente, absolutio est valida, licet  
sit iniusta, Franch. d. cap. 3. q. 3. qua fronte.  
q. 4. num. 35. & sub num. 38. ver. sexto li-  
mita. de appell. & quod absolutio tenet,  
& non suspendatur per appellationem eti-  
a si forma absolutionis non fuerit obseruata,  
& ideo nihil in praedictum absolutionis  
possit innovari, refert, & sequitur Lancel. d.  
cap. 2. limita. 1. principi. num. 36. & 37. fol.  
377. & d. limita. 2. sub nu. 6. ver. Ampliari  
& ou. 7. fol. 377. dicens, quod cum reforma-  
tores fuissent excommunicati, & postmodum  
absoluti iudicaret ab Auditor Camera  
& eorum aduersarii appellasset ab eius-  
modi absolutione, & premereret, non fuisse  
seruatam formam absolutionis ob defectum  
omissae cautionis, ideoq. assignando cedulo-  
nes contra dictos reformatores procurasset  
illos denuntari excommunicatos, & refor-  
mationem irritare pro remotione dd. ce-  
dularum, quia nihil poterat innovari per  
appellatorem in praedictum absolutionis,  
cum absolutio etiam iniusta liget, vt dicitur.
- 17 Confirmator hanc extensionem, quia sicut  
nec excommunicatio, non seruata forma  
data a iure, ita etiam tenet, & valet abso-  
lutio, non seruata forma data a iure, Franch.  
in dicto cap. qua fronte. num. 38. ver. sexto  
limita. & sub num. 43. ver. vltimo dubi-  
tator. de appell. quia excommunicatio, vel  
absolutio non subicitur alicui formae, Fran-  
ch. ibidem num. 41.
- 18 Declaramus restringendo hanc extensionem,  
vt procedat quando non seruatur forma.

ad iura a iure, si eo est quododo firma esset  
data ab homine in scripto, quia si Papa,  
vel Legatus de latere, seu alius ordinarius  
communiteret alicui potestatem absolue-  
di a sententijs censuratis dato certo ordine, tunc  
absolutio, praesumptio illi ordine, non so-  
lum esset iusta, sed esset etiam ipso iure  
nulla, & idem dicendum esset in excommuni-  
catione, si ferretur ex potestate data ab  
homine, vt refert, & sequitur Franch. ibi  
cap. qua fronte. num. 39. limita. 6.

- 19 Restringe primo eandem illationem, vt  
non habeat locum quando excommunicatio  
vel absolutio tenentur non habentem  
iurisdictionem, quia esset nulla, Franch. ibi d.  
cap. qua fronte. num. 40. de appell.
- 20 Restringe secundo, vt non procedat qu-  
do absolutio fuisset obtenta per vim, vel  
metum, quia esset ipso iure nulla, Franch.  
ibid. cap. qua fronte. versus si eo, num. 45.
- 21 Restringe tertio, vt non procedat in casu  
precedentis declarationis, posita supra  
num. 28.
- 22 Restringe quarto declarando, vt abso-  
lutio a sententia excommunicationis dari non  
debet his duobus casibus.

Primus est, quando quis, precedente le-  
gitima appellatione, fuit excommunicatus,  
& sic nulliter, & vellet hanc excommuni-  
cationem renouari, petendo se absolutum & de-  
nuntiari non ligatum, & cognitio huius  
absolutionis fieri non posset, nisi cognito de-  
iniustitia causae principalis; tunc enim talis  
absolutio dari non debet, cap. 54. sollicitu-  
dinem, & ibi Franch. sub num. 5. ver. in  
glos. 2. de appell. Lancell. tract. de attent.  
par. 2. cap. 22. limita. 23. num. 7. in fine, & nu.  
8. fol. 377.

- 23 Secundus est, quando fuisset appellatio-  
ni renuntiatum, & peteretur absolutio re-  
medio attentatorum, quasi ista absolutio sit  
renuatio actus excommunicationis post, &  
contra legitimam appellationem late. Bel-  
lam. dec. 669. si contra. quem refert, & se-  
quitur Lancell. dicta limita. 23. num. 9. fol.  
377.

- 24 SVBLIMITA I. nunc declarando limi-  
tationem, vt appellatio admittatur ad effe-  
ctum deuolutiui, in tantum quod supe-  
rior, ad quem est appellatum, potest exco-  
municatum absolueri, nec tenetur illum  
absolueri remittere ad iudicem a quo  
potest tamen remittere, si vult, Spec. tit. de  
appell. §. in quibus. ver. sed dices. num. 7.  
fol.

fol. 186. lib. 1. & Farinac. in quicquid. q. 201. in i. 48. & probatur in cap. 40. per tunc de sent. excom.

351. Declarata istam sublimitationem, ut procedat quando superior cognoscit de notorietate per viam appellationis; quia tunc ipse superior potest eum absolueret, vel remittere absolucandum, secus si ad eum esset reclamatum per viam querelæ; quia tunc debet remittere ad iudicium, quod excommunicauit, ut eum absoluat, Spec. citatus num. precedi. l. de i. ex com.
36. SVBLIMITA. Hic ite procedat quando fertur sententia excommunicationis, secus quando fertur declaratoria, tunc ut declaratoria incidit in excommunicationem, quia ibi, ista declaratoria datur appellatio, quæ suspendit declaratoriam, Felyn. in cap. 10. cum in ab homine, cgl. penult. vers. & nota quod, sub num. 12. de iudic. Decl. in cap. 26. super rebus, num. 2. de appellat. Ma. in suo spec. par. 6. act. 2. p. i. in v. bo. & quodque appellatur, limit. 5. num. 1. fol. 489. Per declarat. 2. p. i. p. a. num. 1. & 4. lib. 3. Ro. in d. i. dec. 1000. ex nonem. 1. num. 3. & 31. in fine. Jan. 1. loquens generaliter in quibus declaratoria, Lancell. ad act. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appellat. limit. 2. t. p. i. in cap. num. 21. vers. tertio. & num. 22. fol. 371. & Farinac. in q. crimin. q. 101. num. 67.

Comprobatur primo hæc sublimitatio, quia licet à potestate iuris non detur appellatio, tamen datur à declaratoria incursum in eam, Franch. Felyn. & alij, quos attuli, & sequutus sum limit. seq. num. 3.

37. Comprobatur secundo, quia à sententia super declaratione iuris potest appellari, & ideo in ea currunt statuta, de sententia appellatio, & sententia lata super iure transiit in rem iudicatam, Franch. in cap. 44. sep. nu. 9. & p. i. nu. 5. de appell. & tamen à sententia iuris excludi omnem prorsus appellationem, attuli, & sequutus sum limit. seq.
- Comprobatur tertio, quia licet is, qui condemnatus diffinitivè vigore fidei confessionis præcedentis non possit appellare, stante statuto, quod contrarium habeatur pro confesso, & consensu iuxta easque secundum unam opinionem, de qua remissive dixi supra q. 5. sub num. 86. vers. secundus casus. tamen potest appellare à declaratoria, qua sui reputatur pro confesso, ut attuli ead. q. 5. sub num. 91. vers. restringe.

& vers. seqq. ubi videas.

Confirmatur quarto, quia licet à notorio non detur appellatio, tamen datur à declaratione notorii, ut scripsi supra limit. 4. num. 65.

38. Ratio quare à sententia excommunicationis non detur appellatio, & detur à declaratoria incursum, non est ea, quam assignat Lancell. d. limit. 21. num. 23. fol. 371. dicens, à declaratoria excommunicationis incursum bene dari appellationem, licet ab excommunicatione non detur, quia (sit cum sua pace dictum) hæc ratio videtur omnino eadem cum dictis, igitur est ratio, quia sententia excommunicationis non est ferenda ab homine, nisi his duobus concurrentibus primo quod præcesserit monitio, cap. 26. re. p. i. in d. i. & cap. 61. c. i. specialiter de appell. & cap. 48. sacro. de sent. excom. Spec. cit. de i. esse, sub de relictum compulsiõe, num. 61. Franch. in cap. 5. c. i. si notoria. 5. præterea: sub num. 2. vers. in glos. fin. de appell. & d. xi lib. p. i. cap. 20. num. 114. secundo quod addit contumacia, quia ab homine pro delicto, etiam si notorium sit, excommunicatio ferri non potest, sed: solum pro contumacia, Franch. d. i. 5. præterea, num. 31. vado, tamen ferat ut super re manifesta, & se de præfenti, habet naturam sententia late super notorio, quod idem est, quando excommunicationis sententia ferat ab ipso iure, secus est in declaratoria super incursum, quia fertur super re de præfenti, in qua facilius potest errari, & hac de causa dictos non appellari à notorio, sed appellari à declaratoria notorii.

39. Contrariam opinionem, nempe à declaratoria super incursum excommunicationis non dari appellationem, sensu Addu. ad Rot. dec. 1. alias 49. si feratur. num. 5. de dol. & contrarium in nou. dicens, quod si appelleretur à declaratione iudicis, qui pronuntiat, & declarat, aliquem incidisse in sententiam excommunicationis, is debet, etiam pendente appellatione, evitari tam in actibus iudicialibus, quam in extrajudicialibus, & sic, ut ponderat Lancell. tract. de attent. par. 1. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 21. sub num. 23. & 24. appellatio à declaratoria non suspendit excommunicationem illiusque effectum: si non suspensio, ergo non datur appellatio suspensiva, de qua agimus.

Confirmatur hæc opinio contraria, quia sicut

- sicut non potest appellari ab executione instrumenti, & ab executione rei iudicatæ per ea, quæ dixi supra limit. 9. & 10. verobique num. 1. & seqq. ita etiam non potest appellari à declaratione, seu pronuntiatione de executione per ea, quæ dixi d. limit. 10. sub num. 8. *vid. contrariam.* 1. num. 119.
40. Non recedat, si placeat, à sublimitatione, quæ communiter tenetur.
41. Nota illarum ex hac sublimitatione, quod pendente appellatione à declaratione locutus in sententiam excommunicationis, non potest declaratus denunciari excommunicatus, & sic appellatio impedit publicationem, Franch. in cap. 53. passim alia. S. verum quia q. 6. num. 27. de appell. & Lancellos. d. cap. 12. limit. 11. num. 12. fol. 371.
42. Extende primo hoc notabile, ut procedat siue declaratio iuratur super excommunicatione lata ab homine, siue à iure, Franch. ubi supra.
43. Extende secundo, ut sicut sententia excommunicationis lata post interpositam appellationem redderet nulla, ita etiam denunciatio esset nulla, si fieret post interpositam appellationem, nisi factum esset notitium, Franch. in d. cap. postorali. S. verum quia q. 6. sub num. 27. de appell.
44. Restringe primo eandem secundam sublimitationem, ut non procedat in declaratione censurarum ob non passionem rei iudicatæ, quia talis declaratoria censetur pars executionis rei iudicatæ, & ideo non datus appellatio, Contr. in l. unica, limit. 19. num. 19. in fine, & num. 20. C. si de num. poss. & Lancellos. tract. de attenti. par. 2. cap. 12. de attenti. & in nou. appell. pendenti. limit. 21. princip. num. 27. fol. 371. referens ex resolutione Rone per eum citatæ, quod appellatio isto casu non suspendit sententiam, & effectum declarationis.
45. Restringe secundo, ut non procedat in declaratione incursum in excommunicationem, aliasque censuras contra obligatum in forma camere, quia appellatio à declaratione isto casu non suspendit denunciationem, & publicationem faciendam, Galles. ad formul. camer. obligat. in a. par. 3. par. princip. in cap. reliqua de process. num. 43. iunctis his, quæ scribis num. 38. & seqq. fol. 363. quem refert & sequitur Lancellos. d. limit. 21. num. 26. fol. 372. unde in casibus harum restrictionum potest denunciari, non obstante appellatione.

46. Ratio huius restrictionis, assignata à Galles. non placet Lancellocto ubi supra ego dicere, ratione esse, quia appellaret ab executione, à qua non appellari scripti supra limit. 10. num. 1. & seqq. sed declaratio est pars executionis obligationis cameræ, ergo à declaratione non potest appellari: unde is, qui non appellauerit infra decem dies à sententia appellabili, non potest appellare deinde à citatione, quia iudex eum monet ad videndum se declarari, & denuntiari, quia illa citatio est actus executionis, Lancellos. d. cap. 12. limit. 50. princ. num. 128. & 119. fol. 380.

47. SVBLIMITA III. ut non procedat in precepto facto sub pena excommunicationis, quia ab eiusmodi precepto potest appellari iudicialiter, & extra iudicialiter, & appellatio suspendit, in tantum, quod si iudex excommunicaret, excommunicatio esset nulla, cap. 52. dilecti. de appell. & ibi Abb. not. 1. num. 2. idem Abb. in cap. 18. consulti. num. 8. *verf. ex his eod. in de appellat. Ang. consil. 88. & Marau. in suo spec. par. 6. act. 2. princip. in verbo. & quandoque appellatur, limit. 5. num. 18. fol. 484.* & quod possit appellari a sententia sentenda, & sic à comminatione excommunicationis, & appellatio suspendat, refert, & sequitur Tassin. in qq. criminal. quæst. 101. nu. 70. & quod à comminatione iudicis, executio grauius iam illius de precepto, pura, quando iudex precepit parari, ut aliquid daret, vel faceret sub pena excommunicationis, possit appellari, scribis Franch. in cap. 60. cum cessante. not. ubi. sub num. 6. de appell.

Contra istam sublimitationem mortui Spec. tit. de appell. §. in quibus. *verf. sed dicet.* sub num. 17. ibi dicitur etiam scribens, quod si Episcopus precepit aliquid alicui, qui dicat, se ad id non tenet, & appellat à precepto, & Episcopus nihilominus excommunicat, talis sententia tenet, dummodo verum sit, quod ille tenetur.

48. Retenere sublimitationem.

Exemplificat eam; iudex facit tibi preceptum ut solvas Titio centum infra mensem sub pena excommunicationis late sententia; ut certe potes à tali sententia appellare, Card. Alex. in cap. 63. dilecto filio, num. 9. *verf. & per idem textum. de appellat.*

49. Amplia eandem sublimitationem, ut habeat

Aaaa

locum

locum in qualibet sententia contra ecclesiasticam, lata sub conditione, quia suspenditur, si ante conditionis eventum appellatur, Franch. in cap. 40. præterea in summario, & num. 4. vers. ultimo tunc mens. de appell.

- 50 Declara primo obiter eandem sublimitationem, quod licet quis non appellando, de non parendo præcepto facto sub pena excommunicationis, sit excommunicatus, tamen non erit excommunicatus, si per impositionem non pariteri præcepto, Franch. in cap. 22. quæstioni. num. 4. vers. ultimo nota de appell.

- 51 Declara secundo, ut excommunicatus sub conditione non dicatur excommunicatus ante eventum conditionis, quare si iudex dixerit, excommunico te, nisi solueris creditum infra mensem, tu interim ante lapsum mensis non eris excommunicatus, Franch. in cap. 40. præterea not. 3. num. 3. vers. conclude de appell.

- 52 Declara tertio, ut si iudex excommunicaverit debitorem, nisi satisfecerit creditor infra mensem, de creditor proroget terminum debitori, is non incidit in excommunicationem, quia videtur satisfecisse, licet non soluerit, de sententia iudicis, lata in favorem et creditoris, intelligitur cum conditione, nisi creditor velit maius tempus dare, & parte remittente, Deus etiam remittit, Franch. in d. cap. 40. præterea sub num. 5. vers. in gl. 1. de appell. cum quo ego pertranseo, licet Innoc. Host. & Io. And. ibidem sub num. 8. teneant contrarium.

- 53 SVBLIMITA IV. quando sententia excommunicationis contra ei in insolubilem, & patenter errorem, ut puta, si diceret, excommunico te, quia facis elemosynam, aut quid simile, quia tunc potest appellari, Farinac. in qq. crim. q. 101. num. 69.

- 54 SVBLIMITA V. ut non procedat in sententia excommunicationis lata post interpositam legitimam appellationem, quia tunc excommunicatio non sortitur effectum suum, & ideo clericus excommunicatus post interpositam legitimam appellationem potest, pendente appellatione, absque aliqua irregularitate celebrare, & proficisci officii sui in dignis, Franch. in cap. 16. ad præfationem. num. 3. & 5. de appell. Lacedi. tract. de æt. tem. par. 2. cap. 12. de æt. & innov. appell. pend. imit. 26. nu. 5. fol. 373. & communicans cum excommunicato post interpositam le-

gitimam appellationem non incurrit excommunicationem, neque lit. eris superioris de nubis notis excommunicatum, ut egerit, teneat obedire, si probabiliter constet, quod fuit excommunicatus potest legitimam appellationem, Franch. in cap. 35. dilectis. not. ult. num. 12. 13. de 24. de appell. imò quod excommunicatio lata post legitimam appellationem sit nulla, notat Franch. in cap. 25. qua fronte. num. 29. & in cap. 44. cap. sub num. 3. vers. in gl. in vers. lata, de appell. & quod appellatio, præcedens sententias censuræ, suspendat eorum effectus, de eas nullas reddat, scribit idem Franch. in cap. 37. adhuc quoniam, omnia. in fine cod. tit. & in cap. 52. dilecti filij, num. 2. de appell. & quod sententia exco. lata, post excommunicationem, vel interdictum, si profertur post appellationem, sit ipso iure nulla, scribit Franch. in cap. 1. dilecti. num. 3. nota 3. de appell. & quod excommunicatio lata post appellationem legitimam sit nulla, scribit Franch. in d. cap. ad præfationem. sub num. 3.

- 55 Amplia hanc sublimitationem, ut sententia excommunicationis, seu censuræ lata post legitimam appellationem sit nulla, etiam si appellatio fuerit extrajudicialis, Franch. in cap. 1. num. 3. non 3. & in cap. 52. dilecti filij, num. 2. de appell. dans cautelam, ut ille, qui timet excommunicari à suo Prelato, vel alio superiori etiam extrajudicialiter procedente, appellee à tali futuro gravamine.

- 56 Tempera eandem sublimitationem, ut non procedat quando iudex est datus cum clausula (appellatione remota) quia tunc iudex potest excommunicare etiam probabiliter appellentem, quando illa appellatio non reperitur expresse approbata à iure in illo casu, sicque excommunicatio, lata post appellationem à iudice dato cum præfata clausula, non est nulla, Abb. in esp. 53. pastoralis. sub num. 9. versus finem, & Franch. num. 7. vers. septimo operatur. de appell.

- 57 Declara primo obiter eandem sublimitationem, ut dicens se excommunicatum post appellationem, debeat hoc probare, Rebuff. tract. de nomin. q. 14. num. 3. fol. 187.

Declara secundo, ut si ius puncto, & momento simul & concurrant excommunicatio, & appellatio, presumatur quod excommunicatio præcesserit, sique appellatio reddatur sine effectu suspensum in suo conscientia,

tit, quia in isto foro semper præsumitur pro validitate excommunicationis; si in foro iudiciali præsumitur, quod præcesserit appellatio, quia debet fieri benigna interpretatio, Franch. in cap. 40. præterea. num. 18. de appell. adde quæ in alio proposito scripti supra q. 3. num. 4. & supra hac ead. quæst. in ampliat. num. 60. ampl. 17.

- 38 Exemplifica primo hanc declarationem in casu, quo iudex legebat sententiam excommunicationis, & pars antequam iudex proferret verbum (excommunicatio) appellavit, vel è contra dum pars appellabat, exprimendo suam appellationem, iudex excommunicavit eam, Franch. in dicto cap. præterea. num. 19. quæst. 6. & Gemin. in cap. 11. num. 9. vers. sed pone. de appell. in 6.

Neque dicas, quod in dubio debet præsumi pro sententia, quia respondet Gemin. dicto cap. 11. num. 9. in fine, hoc esse verum ubi constat de iurisdictione excommunicantis.

- 39 Exemplifica secundo, quando iudex diceret, excommunicatio te, si appellas, seu si appelleris, quia tunc excommunicatio sequitur appellationem, Franch. in dicto cap. præterea. num. 17. q. 5.

- 60 SVBLIMITA VI. ut non habeat locum in sententia interdicti, respicientis temporalia, item beneficium, pontificalia, & vltim passim, quia appellatio suspenderet effectum sententiarum interdicti quoad ista, ut retuli, & sequutus sum supra q. 3. num. 67. & 68.

## LIMITATIO XXIII.

### SVMMARIUM.

- POENA imposita à iure non admittit appellationem, num. 1. & 2. ubi redditur ratio. Declaratur, num. 3.

- 1 LIMITA. XXIII. in sententia, quæ est imposita poena iuris, quia ab ea non potest appellari, l. 1. q. 1. si qua poena. ff. de verb. signif. Rom. sing. 216. à poena legis. & ibi Addition: Franch. in cap. 13. peruenit in hoc, num. 14. & in cap. 29. consultuit. no. 4. de appell. Fely. in cap. 10. cum non ab homine. col. penult. vers. & no. quod: sub no. 2. de iudic. & in cap. 2. præterea. limit. 4. sub num. 6. de spons. Dec. in cap. 60. cum cessante. num. 30. de appell. Nicell. tract. de

concord. gloss. concord. 6. fall. 26. num. 78. fol. 194. Cornaz. in lucen. decif. 193. in causa N. sub. num. 5. vers. 6. & Fährin. in qq. crimin. q. 101. limit. 12. num. 65.

- 2 Ratio est, quia ille nemine grauabitur, dicitur, quod iuris executio non habet iniuriam, idèq. cum neminem grauet, non potest appellari, ex quod causa immediata appellationis est ipsum grauamen, ut hæc omnia scribe Franch. in dicto cap. 29. consultuit. no. 3. in fine, & no. 4.

- 3 Declara hanc limitationem, ut sit vera, quoad partem sententiarum, quæ est iuris, quare non potest condemnari dicere (ego appello ab hac poena imposita à iure) secus est quoad eam partem sententiarum, quæ respicit factum, processum, & declarationem iudicis super illo facto, & processu, quia ab ista declaratoria iudicis datur appellatio, Rom. Franch. Fely. Nicell. & Cornaz. ubi supra, Capic. decif. 1. num. 19. vade condennatus non rectè appellaret, si diceret (appello ab ista poena) sed debet dicere (appello quia non sum culpabilis; vel quia non fuit probatum me incidisse in poenam) Fely. ubi supra.

Comprobatur hæc declaratio ex his, quæ dixi limit. præced. num. 36. & 37.

## LIMITATIO XXIV.

### SVMMARIUM.

- 1 SORTIS sententia non est appellabilis.

- 1 LIMITA XXIV. in sententia lata à iudicio sortis, quia ab ea non appellari scripti, & declarauit q. præced. limit. 6. num. 2. & seqq.

## LIMITATIO XXV.

### SVMMARIUM.

- 1 FVTVRYM grauamen non est appellabile.

- 1 LIMITA XXV. ut non procedat in grauamine fururo, quia ab eo non potest iudicialiter appellari, sed solum à præterito, vel presenti, ut latè declarauit supra q. 5. num. 101. & seq. ubi videas.

Aaa 2 LIMIT

## LIMITATIO XXVI.

## S V A M A R I V M.

*VISITATIONIS decreta, seu sententia non admittunt appellacionem. num. 1.*

¶ *Extenditur I. ut habeat locum in his, quae procedunt ex ipsa visitatione. num. 2.*

*Extenditur II. etiam in his, quae Episcopus non agit in actuali visitatione. num. 3.*

*Extenditur III. etiam si in i. qui appellat, allegaret exemptionem. num. 4.*

*Extenditur IV. in sententia interlocutoria. num. 5.*

*Extenditur V. ut etiam appellations seu querela interposita ad Sedem Apostolicam, seu emanata inhibitorie, possit prode ad executionem. num. 6.*

¶ *Inferitur I. eum, cui Episcopus in visitatione facit praeceptum de residendo, non posse appellare. num. 7.*

*Inferitur II. nimium non posse appellari a correctione Abbatis. num. 8. — Amplius primo hac illatio in correctione Episcopi contra clericum. num. 9. — Amplius secundo in censuris Romanorum. num. 10. — Restringitur eadem illatio, ut non procedat in correctione excessiva. num. 11. — Declaratur, exprimendam esse causam gravaminis. num. 12. — Et ad quem sit appellandum. num. 14.*

**L**IMITATIO XXVII. in visitatione, quam facit Episcopus praefertur ad correctionem morum, quia ab ea non datur appellacionem disponit Sacra Concilium Tridentinum, cap. 10, sess. 24, de reformat. & ibi hanc Lancelli, tract. de attent. par. 12, cap. 12, de attent. & innot. appell. pend. limit. 18, princip. num. 6, fol. 370. Ruginell. tract. de appell. §. 1, cap. 3, num. 46, & Marches. tract. de commiss. par. 1, de commiss. appell. ext. rom. cur. cap. 6, num. 78, fol. 78, in 2. impress.

Ratio huius limitationis est, quia quando agitur de cultu divino, & aliquid decernitur fauori ecclesiae, & ipsius cultui divino, tunc ne interim diminuat, vel pereat, ab illo decreto, uti a decreto per modum prohibitionis, non datur appellatio suspensiva. Rebuff. tract. de scien. prohil. in prefat. num. 37, & sub nu. 38, in fine, rom. 1, fol. 229.

Sed in visitatione agitur de cultu diuini

& fauore animarum: ergo, &c.

2. — Extende primo hanc limitationem, ut neque deus appellatio in his, quae ex ipsa visitatione procedunt, Sacra Concilium Tridentum, ubi supra, & notat Marches. citatus nu. praecedenti.

3. — Extende secundo, ut appellatio prohibetur non solum in his, quae ordinarios agunt in actuali visitatione, & ideo certum est, fuisse decreta in ipsa visitatione, sed prohibetur etiam in his, quae an fuerint gesta, in ipsa visitatione non consistat, nisi per assertionem ordinarii, qui dixerit, ea fieri ratione visitationis; vnde si ab istis appellatur, & Episcopus, appellatione non obstante, exequatur, non dicuntur attentari, Lancelli, d. limit. 18, num. 8, in fine, & num. 9, fol. 370.

4. — Extende tertio, ut procedat etiam si is, qui appellat, allegaret, seu allegasset exemptionem, quia nihilominus appellatio non impeditur, aut suspenditur executionem, eorum, quae ab Episcopo in visitatione mandata, decreta, aut iudicata fuerint.

¶ Verum tamen est, quod si Episcopus procedat in exemptis, seu alias privilegiatis contra eorum privilegia dabitur appellatio, Marches. tract. de commiss. par. 1, de commiss. appell. ext. rom. cur. cap. 6, huius 78, fol. 78, & ubi apparuerit de exemptione, seu privilegio, illa gesta reuocarentur, Marches. tract. de attent. appell. pend. lib. 1, cunct. 36, fol. 148, & Lancelli, tract. de attent. par. 1, cap. 12, limit. 18, num. 1, & seqq. fol. 369.

5. — Extende quarto, ut in causis visitationis, & correctionis, sive habitatis, & inhabilitatis, nec non criminalibus, ab Episcopo, seu illius in spiritualibus visitario generali ante diffinitivam sententiam ab interlocutoria, vel alio quocunque gravamine non appellatur, quare Episcopus, seu Vicarius appellacioni huiusmodi tanquam frivola deferre non tenetur, sed ea, ac quaecumque inhibitiones ab appellacionis iussu emanant, non sunt obsequiae, & consensuales, etiam inreuerabili contraria per obstant, possunt ad ratiorem procedendum disponit Sacrum Concilium Tridentum, cap. 13, versus finem, sess. 13, de reformat. num. 8, & ibi num. 1, de. Nec dicas, hanc exemptionem esse superfluum, quia eum Concilium Tridentum, eod. cap. 1, in fine permittit, posse appellari ad interlocutoria, quando non possit appellari a diffinitiva, & in cap. 10, sess. 24, de reformat.

pro-

prohibeat simpliciter appellacionem in his, quæ spectant ad visitationem, & sic prohibeat appellacionem à diffinitiva, uel cessario admitti, posse à diffinitiva appellari ab iurisdictione locutoria.

Quæ respondet, quod Sacrum Concil. Tridentinum uel disponit, posse appellari ab iurisdictione locutoria quando non potest appellari à diffinitiva, sed in iudicium uel seruati sunt utraque sacrorum canonum, & sacri canones, & ratio eandem statuunt, quod si appellatio prohibetur, eo quia res celeritatem desideret, tunc appellatio iurisdictionis prohibetur, tam à diffinitiva, quam ab iurisdictione locutoria, ut reuocatur, & sequitur sum supra limit. 6. memb. 9. num. 37. rursus num. 33. sed in visitatione agitur de cultu diuino, in quo requiritur celeritas, ut dixi supra sub no. r. vers. ratio. etiam d. cap. r. in fine operatur in causis criminalibus.

6. Extende quinto, ut non solum appellatio interposita ad superiorem mediarum, sed etiam appellatio aut querela interposita ad Sedem Apostolicam, & etiam inherens uel impeditur, aut suspenditur executionem eorum, quæ Episcopus mandat, decernit, aut iudicat in his, quæ spectant ad visitationem, aut motum correctionem, Concil. Trident. d. cap. 10. in fine, sess. 24. de reformat.

7. Infero primo, ex eadem iurisdictione, quod si Episcopus in visitatione faciat alicui præceptum de residendo in ecclesia, illud non poterit appellare ab illo præcepto, nisi alleget aliquam rationabilem excusationem, Franch. in cap. 28. per uult. in secundo, not. ult. num. 5. de appell. vide Concil. Trident. sess. 23. cap. r. in fine, de reformat.

8. Infero secundo, quod à correctione, quam facit Prælati regularis, potest Abbas in subditum monachum dare appellatio, cap. 3. ad nostram, & ibi Franch. nu. 3. & Card. Alex. in princ. & nu. 10. vers. ultimo nota. & Dec. num. 1. de appell. & quod à correctione, seu disciplina ecclesiastica non appellatur, & ideo religiosus non possit appellare à pena imponenda secundum regulam suam, seu secundum statuta sui ordinis, cum ea statuta sunt eis leges factæ, scribit Franch. in cap. 26. reprehensibilis. not. 3. nu. 9. de appell.

9. Amplia primo hanc secundam illationem, ut habet locum etiam in correctione, quam facit superior contra subditum secularem, id est, contra clericum secularem, quia ne-

que is potest à correctione appellare, Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 2. a. num. 24. vers. undecimo. tom. 3. fol. 504. & quod hæc ampliatio sit recepta etiam per leges Regni Franciæ, scribitur Robuff. ubi supra, & Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 2. cap. 10. num. 7. vers. in gallia. fol. 136. dicens, quod si presbyteri, vel alij uiri ecclesiastici appellauerint tanquam ab abusu ad Parlamentum ratione disciplinæ, & correctionis, potest non obstante appellacione iudex ecclesiasticus eorundem solum subditum, & postea is appellans potest, si uult, prosequi appellacionem, adde Concil. Trid. sess. 22. cap. 1. de reformat.

Contra iam opinionem, nempe, quod clericus secularis possit appellare à correctione iudicis ecclesiastici, tenent Spec. tit. de appell. §. ubi quibus autem casibus. num. 14. vers. undecimo à correctione. lib. 2. fol. 185. ubi contra Innocentium distinguunt personam regularis non appellat à correctione, secularis autem appellat, Maran. in suo spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. nu. 334. limit. 27. fol. 502. Greg. Tolos. d. cap. 10. num. 6. vers. explicat. fol. 155. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 229. in verbo, correctio.

10. Ratio huius opinionis contrariæ potest esse, quia maior est potestas Abbatis in monachos, quam Episcopi in clericos suos, & monachus tenetur magis obedire suo Abbati, quam Episcopo, Franch. in cap. 3. ad nostram. sub num. 2. vers. ultimo nota. de appell. & Maran. d. limit. 27. num. 335. unde Prælati regularis potest corrigere subditum ipse solus absque capitulo, Franch. in d. cap. ad nostram. not. ult. num. 2. & Dec. nu. 13. & aperte uult. idem Franch. in cap. 26. reprehensibilis. nu. 12. & Card. Alex. nu. 16. de appell. sed Episcopus solus sine consilio sui capituli non posset suos clericos punire, licet de consensu non possit querere, & sub hoc ius, Franch. in d. cap. ad nostram. not. ult. nu. 2. & in d. cap. 26. reprehensibilis. sub nu. 12.

Ego non discredo ab ampliacione, dummodo Episcopus corrigat mores, uel castiget per modum uisitationis, & ratio est, quia in visitatione, uel agitur per modum provisionis, & sic remanet ius iuregiurii, uel agitur de re, quæ aut nullum, aut parum infert præiudicium, & requirit etiam celerem executionem, cum agatur de cultu diuino, & utroque casu est prohibita appellatio suspensiva, quod si ageretur de re graui

preiudicij, & non per modum acquisitionis, utique erit semper licita appellatio, tanquam ab excessu, quia quæ gravior sunt non possunt irritari per diffinitionem terminari, sed solum per viam prohibitionis, quia si de remanentibus diffinitionis, omnino locutionibus iudicij, daretur visitationis excessus, quo potest appellari, ut dicit infra num. 12.

11. Amplia secundo illationem, ut habeat locum etiam in censura Romanorum, quæ sine pronunciatione à censoribus irrogabatur, ut ex Pluarc. & alijs testib. sequitur Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 1. cap. 102 num. 5. vers. poterit esse. fol. 155.

12. Restringe eandem illationem, ut non procedat, quando correctio haberet excessum, quia tunc daretur appellatio, Spec. d. 8. in quibus autem casibus. sub num. 14. Fianch. in cap. 3. de prior. sub no. 2. vers. in gl. 1. ibi, scilicet quando prodes de appell. Caiden. Alex. in d. cap. 3. ad nostram. nu. 3. vers. nota secundo. & Dec. nu. 1. & seqq. de appell. Maran. d. limit. 17. sub nu. 333. Greg. Tolos. d. cap. 10. nu. 1. & apertè num. 8. vers. asseruit tamen. fol. 156. & Ruginell. d. 5. cap. 3. num. 129. & de excessu Prælati in visitatione vide multa congesta à Panulio. tract. de visitat. par. 2. q. 10. per totam, fol. 189. & seqq.

Ratio huius restrictionis est, quia nulla est causa, in qua possit prohiberi appellatio ab excessu, vide supra limit. 10. sub num. 28.

13. Declara primo eandem restrictionem, ut in appellatione debeat exprimi causa grauamini, siue ad correctionem procedatur in iudicio, siue extra iudicium, siue ante sententiam, siue post sententiam, Fianch. in cap. 3. ad nostram. sub num. 4. de appell. & ratio est, quia quando ius resistit appellationi, nisi in certo casu, tunc appellans debet exprimere illi casum, ut sic appareat appellatum in casu excessu, Fianch. eod. cap. ad nostram. cum. 3. in fine.

14. Declara secundo, ut appellatio ab excessu, quando Abbas est nimis tenerus in corrigendo, sit inuentione ad capitulum, hoc est debet tunc adhiberi capitulum, Fianch. in cap. 26. reprehensibilis. nu. 13. & Dec. num. 3. de appell.

## LIMITATIO XXVII.

## SVMMARIVM.

CAPITVLI maior pars quod fecit, non admittit appellationem, num. 1.

Sublimitatur 1. ut non procedat, quando appellatur ex rationabili causa, num. 2.

Sublimitatur II. in Regno Francia, num. 3.

1. LIMITA XXVII. in eo, quod facit maior pars capituli, quia ab eo non appellatur, cap. 1. de his que fiunt à maiori parte capituli. Spec. tit. de appell. in quibus. sub nu. 28. in fine, vers. vigesimo. lib. 1. fol. 186. Ant. de Butt. in cap. 46. consuequis. sub nu. 14. vers. quero quid mouit papa. de appell. Rebuff. tract. de appell. art. 7. gl. 2. num. 33. vers. decimo octauo. tom. 3. fol. 505. & Ruginell. d. cap. 3. num. 47. fol. 73.

2. SVBLIMITA I. hanc limitationem, ut non procedat, quando appellatur ex rationabili causa, ut habetur in d. cap. 1.

3. SVBLIMITA II. ut non seruetur in Regno Francia, Rebuff. citatus supra nu. 1. dicens, quod etiam in his passim in illo Regno appellatur.

## LIMITATIO XXVIII.

## SVMMARIVM.

Contractus non admittit appellationem, num. 1.

1. LIMITA XXVIII. in contractu, quia ab eo non datur appellatio, Bal. in l. 1. sub num. 2. in 3. oppos. C. de recepte. arbitri. Nicol. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 80. num. 125. fol. 196. Ruginell. tract. de appell. 5. cap. 3. nu. 49. & scripti lib. preced. cap. 2. sub num. 327.

## LIMITATIO XXIX.

## SVMMARIVM.

ADMINISTRATOR seu tutor condemnatus ad reddendas rationes non appellat, nu. 1.

Et quid in sententia, qua interdicitur honorum administratio, nunquid sit appellabilis, num. 2.



**LIMITA XXIX.** in sententia, qua ad-  
ministratio socij pji condemnatur ad red-  
dendâ rationes suæ administrationis, quia  
licet is appellaret, tñ cogitur eas reddere, non  
obstante appellatione, vñ referunt, & se-  
quuntur Lencell. tract. de arbit. par. 2. cap.  
11. de arbit. & innov. appell. pend. limit. 29.  
princip. num. 1. & 2. tom. 5. fol. 370. & Ru-  
gin. tract. de appell. §. 1. cap. 3. sub num. 56.  
vers. idem, & quod executio sententiæ, qua  
tutor, seu eius hæredes condemnantur ad  
reddendam rationem tutelæ, non suspendat-  
ur per appellationem, scribit Barguin.  
tract. de tut. & curat. nu. 113. tom. 8. par. 1.  
fol. 340.

**Infero** ex hac limitatione, non appellari  
à sententia, qua interdicitur administratio  
bonorum, quia interdicare administratio-  
nem bonorum, & egere ad reddendas ra-  
tiones administrationis videntur simul am-  
bulare, & vnum sequi alterum, vnde, inter-  
dicta bonorum administratione, prohibita  
est alienatio, l. 1. o. iulianus. ff. de curat. fur.  
*Iudicium feribit eos i quibus per Prætreum  
bona interdictum est, nihil transferre posse  
ad aliquem, quia in bonis non habens, cum eis  
diminutio sit interdicta.*

Confirmatur hæc illatio, quia alienatio,  
facta ab eo, cuius bona propter delictum  
ipso iure confiscantur, ideoque est etiam ei  
interdicta bonorum administratio, est ipso  
iure nulla, vñ ex cõmuni opinione refert.  
& sequitur Clar. recepe, sen. 1. lib. 5. §. fin. q.  
78. vers. ceterum post.

Contrariam opinionem, nempe posse ap-  
pellari à sententia, qua interdicitur bonorũ  
administratio, scripsit, nulla facta difficulta-  
te, Rebuff. tract. de sen. prouif. art. 3. gl. 4.  
sub num. 1. tom. 1. fol. 283.

Bene verum est, in Regno Franciæ prohi-  
bitam esse appellationem, vñ scribit Rebuff.  
vbi supra, & eod. tract. in præf. num. 114.  
cas. 25. fol. 143. & in Ducatu Mediolani, vt  
refert Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3.  
num. 56.

*quibus agitur de sententia primi decreti, &  
de interlocutoria.*

**LIMITA XXX.** in sententia, qua tu-  
dex mandat curari de damno infe-  
cto, quia ab ea non datur appellatio, Paul.  
de Cast. in l. 1. num. 1. ff. de damn. infect.  
Ang. Aret. in l. fin. sub num. 5. vers. in glof. 1.  
fide appell. recip. Nicell. de concord. gloss.  
concor. 6. fullen. 83. num. 128. fol. 197. Ru-  
ginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num.  
281. & quod hæc opinio sit verior, testat-  
ur Rip. in d. l. 1. sub num. 5. & proba-  
tur ex d. l. 1. ff. de damn. infect. cum res  
damni infecti celeritatem desiderat, &c. iun-  
cto textui in d. l. fin. ff. de appell. recip. vel nō,  
*si res dilatonem non recipiat, non permittitur  
appellare.*

Confirmatur primo alia via hæc limita-  
tio, quia si iudex mandat domino domus,  
seu alterius ædificij minantur ruinam, vt ca-  
ueat damni infecti, & is non caueat, vicinus,  
cui imminet periculum, & ideo cautionem  
petijt, mittitur in possessionem illius rei ex  
primo decreto, l. 15. si finita. §. ex hoc edi-  
cto. & ff. seqq. ff. de damn. infect. & scribit  
Menoch. tract. de retin. poss. item. 1. q. 7. nu.  
53. & 54.

Sed hoc primum decretum est sententia  
interlocutoria, vñ scribit Rip. in d. l. 1. sub  
num. 5. ibi, vnde videtur. ff. de damn. infect.  
Dyn. Bar. Pelyn. & Contr. quos citauit, &  
sequutus sum supra limit. 6. memb. 4. num.  
234. & à sententia interlocutoria non ap-  
pellatur, testibus his, quos citauit, & sequen-  
tus sum infra lim. 47. & in specie q. ideo nō  
appelletur ab ista primo decreto de iure ci-  
uili, q. nō aborbet ius partis, scribit Bar. in  
d. l. 1. si finita. §. sed si forte, sub nu. 7. & la-  
tius in l. 1. q. 6. nu. 118. ff. de appell. recip. & scri-  
psi supra d. memb. 4. num. 233. Ergo à for-  
tiori dicitur interlocutoria illa iussu de ca-  
uendo damni infecti, cum ordinetur ad hæc  
missionem ex primo decreto, ideoq. ab ea  
tamò minus licet appellare.

Confirmatur secunda, quia à sententia  
lata super possessione momentanea non ap-  
pellatur iuxta ea, quæ scripsi supra limit. 6.  
princip. memb. 3. num. 3. ergo neque appel-  
latur à primo decreto, per quod transferretur  
nuda decernatio, quæ est minoris præjudi-  
cij, Bar. in d. q. 6. num. 18. & Rip. in d. l. 1.  
sub num. 5. vers. confirmatur. ff. de damn. in-  
fecti. & scripsi supra d. limit. 6. memb. 4. sub  
num.

# LIMITATIO XXX.

V. S. V. M. A. R. I. V. M.

**DAMNI infecti sententia de præstanda cau-  
tione non est appellabilis, num. 1. & seqq. in**

num. 123. vers. prima ratio.

- 5 **Contra** istam limitationem tenuerunt Rom. sing. 782. an à sententia, dicens, quòd licet non deui appellatio in his, quæ celebritatem desiderant, fallit tamen in causis mixti imperij, & damni infecti, & Alex. in dicta l. 1. sub num. 6. vers. ex quo. si de damno infecto, motus ea ratione, quia nō potest propter dilationem appellantis pati periculum ille, qui petit cauere de damno infecto, quoniam, inquit, si aduersarius fuisset appellans, dato quòd appellatio pendem, domus rueret, tenebitur appellans ad emendationem damni, ac si causisset de damno infecto, & in hanc contrariam opinionem, posset forsitan allegari Spec. in tit. de offic. omn. iud. §. 1. iudicis officium. sub num. 4. vers. sed an in eisdem. lib. 1. fol. 55. dum breuiter more suo scribit ultimo loco, quòd alij dicunt posse appellari.

In hac disordia Bar. in l. 4. dies cautionis. §. si intra dies. & in §. hoc autem iudicium, utrobique in fine. si de damno infecto, nihil determinat. At Rip. in d. l. 1. cu. 5. versus finis, si de damno infecto, distinguendo concordat, ut licet appellare, quando casio fuit petita principaliter, sed non liceat appellare à primo decreto, seu missione in possessionem ex primo decreto, & ita censet concordandas esse opiniones: Sed parca mihi, ipse in hac concordia est partialis, quia adhæret opinioni contra limitationem, siquidem controuersia non est de primo decreto, sed de cautione, in qua nullam adducit concordiam.

Ego non discedo à limitatione, & retorquo rationem, qua mouetur Alex. quia si cautio habetur pro præstita, ergo per appellacionem non suspenditur effectus sententiæ de cauendo, præter ea effectus huius sententiæ est, ut si iussus cauere non caueat, detur possessio ex primo decreto, sed ille effectus datur etiam quòd iussus cauere appellet, ergo non datur appellatio suspensiuæ.

## LIMITATIO XXXI

### SUMMARIVM.

**DEMOLITIONIS** sententia, &c. non est appellabilis, num. 1.

- 1 **LIMITA XXXI.** in sententia de demolendo ædificatum post nunciatio-

nem, quia ab ea non appellatur. l. 1. §. sed si in ff. de nou. oper. nunt. quia ex illo textu colligitur, quòd ei, qui contempsit edictum Prætoris, ædificando post nuntiationem nouum opus, denegatur audientia, ut notat Ias. in illo §. num. 1. & 2. & is, cui denegatur audientia, non appellat, teste Ias. ubi supra, & suæ seipsum, & declarauit quare. preced. limit. 1. num. 30. & 31. & aperte in terminis scribit Lancell. tract. de attent. par. 3. cap. 28. num. 78. tom. 5. fol. 447. quem refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 262. fol. 91.

## LIMITATIO XXXII

### SUMMARIVM.

**QUORUM** bonorum sententia lata contra heredem putatiuum, &c. non est appellabilis.

- 1 **LIMITA XXXII.** in sententia lata contra heredem putatiuum, qui succubuit in actione interdicti quorum bonorum, quia non potest appellare ratione expensarum factarum ab ipso in rebus euitis, Ang. Aret. in l. 3. ante sententiam. num. 17. vers. vltius quare. ibi, ex quo infertur. si de appell. recip. & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 197. quod est notari dignum, si est verum, quia alias à sententia lata in iudicio possessionis ad fauorem eius, qui est dominus fundi, contra eum, qui in eo ædificauit, datur appellatio ratione expensarum, ut scripsi & declarauimus supra limit. 6. memb. 8. num. 9. & 10. ubi videas.

## LIMITATIO XXXIII

### SUMMARIVM.

**ELECTIONIS**, seu nominationis sententia ad officium, quod est publicum auctoritate, non est appellabilis, num. 1. — Secus si sit publicum auctoritate, & utilitate, num. 2. & seqq.

- 1 **LIMITA XXXIII.** in sententia lata super nominatione, seu electione ad munus, seu officium, quod auctoritate est publicum, sed utilitate priuatum, quale est munus

nus ioculis, seu curis, quia ab hac sententia non datur appellatio, l. i. §. si quis. ff. de appell. si, Spec. tit. de appell. §. in quibus, tit. §. verbi se primo. lib. 2. fol. 185. Bal. in l. qui si pater, in fine. §. 4. Cui pend. appell. mox, & i. Muran. in suo Spec. par. 6. ad 2. princip. in verbo, & quandoque appellaturus, 324. limit. a. fol. 506. Redou. & Rugin. quos citat supra limit. §. nemo. tit. 2. §. 1.

Hac limitatio & si communiter i sonen-  
ter, nihil tamen videtur limitatio de venio,  
cum possit appellari post reiectam excul-  
tationem, ut dixi dicta limitatio, n. 12.

2 SVBLIMITA declarando hanc limitationem, vi non procedat quando officium seuampus est publicum auctoritate, & visitate, quia tunc potest appellari, estq. appellandum infra decem dies, restibus Spec. Bal. Maran. & Rebuff. in locis supra proxime citatis. &c.

3 Infero primo ex hac sublimitate, quod electus ad consulendum potest appellare. Bal. ubi supra.

4 : Infero secundo, quod nominatus in re-  
ciorem, seu in scabinum poteris appellare.  
Rebuff. tract. de nomina. quest. 1. num. 20.  
fol. 19. in fine. et ibi.

L I M I T A T I O N XXXIV.

SVMMARTVM.

[illegible]

¶ Sublimissimus, primo, quando iudex exiret de  
gratia: exceptiones valens dicere: *non*.  
¶ Sublimissimus, secundo, in senatus lecta. ubi  
est honorificentia: *non*. ¶ Sublimissimus  
serio et iuramento necessarius, *non*. ¶ Exem-  
plum, et refringitur hoc sublimissimus, *non*.  
¶ Et sic.

**LIMITA XXXIV.** In sententia lata a virtute iuramentum praestitum a quo, vel auctore de iuramento eorum consentiunt alteri coram deestime. juxta auctoritatem nonnulli de iuramento. l. c. nonnulli. §. de iur. f. de

laicium, & l. 2. generaliter. §. sed iuramentum.  
& ibi Doct. C. de reb. cred. *quis enim ferendus  
est ad appellandum veniens auxilium in res,  
que est facienda. procurant, & paulo post  
in §. siue autem, cum iuramentum erande est parit,  
que hoc de iuris, propter hoc ipsum, quod iudex  
quis pelitionem fecimus est, superesse, promissio-  
nem: Marañ. in suo spec. par. 6. c. 2. a.  
princip. in verbo: & quolibet appellatur.  
luna. 2. 6. num. 331. fol. 79. v. Menoch. conf.  
17. ex iuramentum. sub num. 7. & seqq.  
21. & seqq. lib. 3. Seraph. tract. de pñal.  
iuram. prin. l. 2. num. 1. & seqq. Rugier.  
tract. de appell. 2. cap. 3. in verbo iuramentum.  
tationem. §. 12. & seqq. & in terminis huius  
limitationis quando iuramentum est omni-  
us voluntarium procedunt in, quibus  
Olasch. dec. 61. actio iuramentum. in prin.  
& num. 1. & seqq. v. sic adiungit.*

Amplius primo hac limitationem, ut  
procedat euzani: condemnatur vellet pro  
evidentia rei probare contrarium eibi.  
quod ebi iuratum, quia adhuc non potest  
appellare. Seraphudito prius. 102. limit.  
ad hunc. 3. quidam iuratum, non  
aliud querit, quam ut iure si sit remissa  
questio, an debeat iud. i. non est, si data.  
Ego non firmo pedes in hac ampliatione,  
quia hoc deest. quod. confiteor, i. iudicium  
rei bis scribit, quod sententia, potest retrah  
dari, si pars confiteatur se delectari: & ta  
men probatio rei evidens an rei superat  
confessionem. i. iudicium. hoc quoque est, non

3 in. *Ampla secundo, et procedat in sententia*  
*hara vietur iuramenti relati, quod in c*  
*fiat sponē delatum, seu oblarum, retule*  
*oblati pederenti, et si iuravit, quia adu*  
*farius non potest appellare, Maran. in suo*  
*speci. par. act. 1. princip. in verbo, et quib*  
*alioque appellari. limit. 260. num. 330. q*  
*don. de iur. iur. in fin. 10. de iur. iur. in fin. 10.*

Contra hanc opinionem, neque posse appellari, tenet Semph. trañ. de privileg. iuram. priv. l. 1. §. 1. ubi dicitur, quod si is, cui refertur iuramentum, iudicaverit, poterit, cui, ut retuli, appellare, quia videtur ex necessitate resultare.

Pro concordia potest distingui, ut amplius sit vera, quando relatio iuramenti est facta antequam iudex approbaverit declarationem iuramenti, idque non modo dixerit iudex, vel referri, quia non est referendo sine iussu iudicis, sed etiam videtur voluntaria, quoniam vero contra amplius non

si vera, quando refert ex iussu iudicis mandantis iurari, vel referri, quia, attento iussu iudicis, non dicitur relatio voluntaria, sed necessaria, Olasch. decis. 61. ahoj. num. 7. & sub num. 8. vers. & hac ratione. num. 9. & 10. & magis subnotandum est facienti ad illud ex necessitate, quam facienti ex voluntate, ut reruli, & sequutus sum supra limit. 2. nu. 36.

Ego adhuc simpliciter ampliacioni, siue retulerit suo motu proprio, siue accedente iussu iudicis.

Non obstat, quod si is, cui deferitur iuramentum, nolit iurare, nec esset iuramentum, aut refertur iuramentum, l. 9. de iur. C. de reb. cred. si q. relatio iuramenti dicitur necessaria, & non voluntaria, quia, responsio, considerandum esse illam liberam facultatem iurandi, quae est principalis, & non illa relatio iuramenti, quae venit in consequentiam necessariam, quando non vult iurare, nec soluere; semper enim consideratur quod principaliter agitur, non quod venit in consequentiam, iuxta eam, quae scripti lib. praecedenti, cap. 2. num. 173. unde licet homo, nō eligendo viam, quae ducit ad salutem, in necessariam consequentiam ducatur ad inferos, tamen dicitur ex propria voluntate, & non ex necessitate duci ad inferos, quia consideratur illa propria voluntas, & liberum arbitrium eligendi viam, quae ducit ad salutem.

Accedat, quod is, cui deferitur iuramentum, si iudex mandat iurari, vel referri, potest allegare rationabiles causas nō iurandi, neque referendi, quas causas si iudex rejicit, & procedit ad sententiam, potest appellare, ut dixi infra num. 5. si q. culatur necessitas.

Præterea actor, deferendo iuramentum, reo, eo quia non habet probationes, dicitur deferre ex necessitate, & inopia probationis, & tamen hae necessitates non inconsiderantur.

Vltius magis deneganda videtur facultas appellandi ei, qui iuramentum retulit, quia is fuit iuratori facultate eligendi.

4. Amplia tertio, ut procedat etiam in sententia, qua reus, cui fuit delatum iuramentum, fuerit condemnatus ad soluendum, eo quia noluisset iurare, nec iuramentum referre, quia tunc cogitur soluere l. 9. de iur. C. de reb. cred. cum habeatur pro confesso & conuicto, qui non appellat per ea, quae scripti supra q. 5. sub num. 86. vers. secundas causas, & possunt allegari Menoch.

& Rugin. citari in seq. sub ampl.

1. Subampla hanc ampliacionem, ut procedat in casu contrario, quando reus retulerit iuramentum ahoj. & actor noluisset iurare, quia actor habebitur pro confesso, & conuicto, unde in sententia lata ad favorem rei non poterit appellare, Menoch. conf. 217. existimaverim. sub num. 19. lib. 3. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 514. vers. finem, ibi, alterum verò.
5. SVBLIMITA I. eandem limitationem, ut non procedat, quando is, cui deferitur iuramentum, allegat rationabiles causas, & exceptiones, quare non teneatur iurare, & iudex, si telectis, praecipit iurari, vel referri, quia tunc is potest appellare ab illo praetexto, & de reiectione exceptionum, l. 2. generaliter §. sed iuramenta, vers. ipse autē, C. de reb. cred. Menoch. dicto conf. 17. sub num. 17. lib. 3. & Ruginell. dicto tract. de appell. §. 9. glo. 2. sub num. 42. vers. appellat. nam licet quis non possit appellare ab aliquo actu, tamen si alleget exceptiones legitimas, ne deveniat ad illum actum, potest appellare, ut in aliquo casu reruli, & sequutus sum supra limit. 2. num. 34.

Reliqua circa interlocutoria iudicis in declaratione iuramenti decisivi habes infra limit. 47. memb. 1. num.

6. SVBLIMITA II. ut non procedat in sententia lata in causa matrimoniali, quia cum talis sententia non transeat in rem iudicatum, poterit ab ea appellari, quamvis fuerit decisa per iuramentum, Seraph. tract. de priuilegiis, priuileg. 202. num. 8. limit. 1. & quod sententia lata in causa matrimoniali non transeat in rem iudicatum, dixi supra q. 12. nu. 81. & lib. 1. cap. 97. sub nu. 134. & hae sublimitatio potest contrari generaliter in omnibus sententiis, quae non transeunt in iudicatum, de quibus sententiis locutus sum d. q. 12. nu. 81. & d. cap. 97. sub nu. 134.
7. Contra hanc sublimitationem facit, quia licet sententia non transeat in iudicatum, tamen in ea potest prohiberi appellatio, ut in casu, quo lapsi sunt decem dies ad appellandum, scripti dicta q. 12. num. 81. unde sublimitatio non videtur fundari in bona ratione, quia possunt haec duo simul stare, quod sententia non transeat in iudicatum, & quod ab ea non possit appellare.

Pro resolutione declarata, ut si in causa matrimoniali agatur de peccato, seu interesse animae, possit saltem per viam querelae agi.

loc. cit. contra sententiam, quamvis latam vigore præstati iuramenti decisi per ea, quæ dicta dicta q. 13. num. 8. si vero agatur de interesse pecuniario, seu aliter civili, non poterit appellari, neque querelari.

7. **SYBLIMITA III.** ut non procedat in sententia lata virtute iuramenti necessarii, quia ab eiusmodi sententia potest appellari. Menoch. cons. 217. existimaverim, sub num. 3. lib. 3. & quod datur appellatio, quando iudex deferit alteri ex litigantibus mentionem ob defectum probationis, scribunt Greg. Tholos. tract. de appell. lib. 2. cap. 13. num. 3. vers. quando vero, & Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 322. & quod possit appellari quando iuramentum deferatur à parte parti auditorie legiti, vel statuti, ut in iuramento la licet, scribit Seraph. tract. de privileg. iuram. privileg. 102. num. 15. limit. 4.

Iuramentum necessarium dicitur illud, quod iudex inopia probationum deferit parti, ut declarat idem Menoch. eod. cons. 217. num. 6. & 26. dicens, iuramentum in licet, dicitur iuramentum necessarium, quia iudex illud deferit parti ex necessitate legis, & quod eiusmodi iuramentum dicatur necessarium, patet ex his, quæ scripsi lib. præced. cap. 8. num. 377.

Dicitur etiam necessarium illud, quod deferitur in supplementum plenæ probationis, Maran. in spec. par. 6. ad 9. num. 1. fol. 404.

8. **Extende hanc sublimitationem,** sed cum distinctione, ut possit appellari non solum à sententia lata post iuramentum, ut dixi, sed possit appellari etiam ab illa interlocutoria, qua iudex mandat, admitti probationem iurataz; non tamen potest appellari à delatione ipsius iuramenti, quæ est executionis admittendæ probationis, quia ab executione non datur appellatio, Seraph. tract. de privileg. iuram. privileg. 102. num. 62. & 7.

Contrarium de stylo camera Imperialis vide supra quæst. 12. num. 161. vers. limita septimo.

9. **Restringe eandem sublimitationem,** ut non procedat si iuratum mandet in aliquo casu statim iuramento, ut puta in causa damni dati, quod statim iuramento damnum passi, quia tunc non poterit appellari à sententia lata vigore illius iuramenti, & multo minus quando statim mandaret, probationem in contrarium non admitti per ea, quæ scri-

bis Seraph. tract. de privileg. iuram. privileg. 102. num. 16. & seqq. & notetur, nam, cum in casu huius statuti non possit peritari concessum, sed sit standum iuramento, non datur appellatio per ea, quæ in alio casu scribit Nicel. tract. de concord. gloss. concord. 6. fall. 81. num. 116. fol. 196. necque potest appellari à statuto, Nicel. ubi supra, & scripsi supra limita 10.

Ego adhaereo huic restrictioni in secundo casu quando statutum mandat non posse probari contrarium; sed in primo casu quando mandat simpliciter statim iuramento, quia isto casu statutum corrigat ius commune in hoc, quod habilitat illam probationem, & vult ei statim tanquam perfectæ & plenæ probationi, unde non debet extendi, ut corrigat etiam in hoc, quod prohibeat appellationem.

10. **Iurare nolo de calumnia an appellet,** vide lib. præcedent. cap. 1. num. 103. Ab absoluteione, seu relaxatione iuramenti an liceat appellare, vide Rugin. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 328.

## LIMITATIO XXXV.

### SYMMARIUM.

**CALCVLATORIS** relatio seu sententia vigore relationis lata non est appellabilis, ut. 1. & seqq. — *Restringitur cum declaratione, num. 5. & 6. — Subrestringitur num. 7.*

1. **LIMITA XXXV.** in sententia lata à calculatoribus, seu à indice iuxta eorum calculum, quia videtur habere executionem paratam secundum ea, quæ scribunt Bar. in l. 2. instar. num. 3. ibi, queritur verum. C. de iur. fisc. lib. 10. dicens, quod computatio, seu assignatio, in qua tabularij, notarij, seu calculatores assignant, aliquem remanere debitorum fisci, vel non remanere, habet vim sententiæ, ita ut ex ea possit fieri executio, & ex ea oritur actio tanquam ex re iudicata, si fuerit approbata à Procuratore Cæsaris, seu à indice; & deinde num. 10. vers. quero quid. ait, quod calculatio facta inter priores à calculatore, electo à iudice valet, & facit plenam fidem; & minus obsecut. Ang. in l. 2. adversus. C. de viar. & fruct. leg. dicens, quod iudex debet partim compellere ad solutionem faciendam secundum rela-

relationem calculatoris, & aperte Corn. ibi-  
dem, quem refert, & sequitur Neulz. consi.  
94. opponitur. num. 18. dicens, quod statur  
tali calculo, facto de commissione iudicis, &  
quod facit non solum probationem, sed ha-  
bet executionem paratam.

- 3 Confirmatur primo hanc limitatio, quia  
calculator electus de consensu utriusque  
partis ad calculandum, & reuendendum ra-  
tiones, censetur esse arbitrator, sicut dici-  
mus io agrimensore, vt scribit Alex. consi.  
11. consideratis. num. 8. vers. num. descendit  
ad tertium, & num. 11. lib. 7. & idem potest  
non solum calculare, sed etiam discernere,  
quae expensae, & debita sint admittenda,  
& quae non, idem Alex. eod. consi. 11. num. 11.  
quem refert, & sequitur Strac. tract. de men-  
surat. par. 1. sub nu. 67. tom. 6. par. 1. fol. 192.  
& quod illi calculatores, qui dantur inter  
partes, habeant iurisdictionem, & ex simpli-  
ci datione, quod habeant videre rationem,  
& calculare, videantur habere licentiam se-  
rendi sententiam, & condemnandi alterum  
alteri, & quomais stylus communis, quem  
seruare cautius est, obseruet, vt calculato-  
res habeant solum videre, & referre iudici,  
dando ei relationem in scriptis, & iudex  
pronuntiet, tamen, si contingeret vt ipsi iu-  
dicarent, quid possint sustineri, scribit Paul.  
de Cast. in l. 49. si cui libertas. num. 3. ff. de  
eod. tit. & demonstrat. quem refert, & sequitur  
Strac. dicta par. 1. sub num. 66. vers. solent.  
& num. 67.

Sed à sententia, seu laudo arbitratoris  
non datur appellatio per ea, quae scripsi su-  
pra limit. 14. num. 1. & licet detur reductio  
ad arbitrium boni viri, tamen, pòdente tem-  
pore ad eam petendam, potest procedi ad  
executionem, vt scripsi dicta limit. 14. num.  
14. & posset procedi etiam in illis casibus, in  
quibus locus sum dicta limit. 14. num. 9.  
& seqq. ergo &c.

- 3 Confirmatur secundo, quia calculatio, fa-  
cta à calculatore römunitate electo, est qua-  
dam transactio, vt ostendit Alex. d. consi. 11.  
num. 9. 10. & 12.

Sed à transactione, cum sit contractus, no-  
datur appellatio per ea, quae scripsi supra  
limit. 18.

- 4 Contra hanc limitationem videret con-  
sultus Hier. Gabr. consi. 43. eiusdem. nu. 3.  
& praecedentibus lib. vbi etiam admittat, cal-  
culatoris aliquando esse arbitros, & aliquan-  
do arbitratore, tamen, inquit, eorum rela-

tionem non prius nocere, quam fuerit ap-  
probata, & confirmata per sententiam, qua  
transfertur in iudicatum, & allegat eundem  
Bar. quem nos citauimus pro limitatione  
supra num. 1. & quod à peritorem relatio-  
ne possit appellari, scribit Marches. tract. de  
commis. par. 1. cap. 21. nu. 54. fol. 151.  
Retenta si placet limitatione.

- 5 Declata eam distinguendo, vt procedat  
quando relatio calculatorum est approbata  
per sententiam iudicis, quia isto casu, aut  
ante sententiam pars reclamauit ab illo cal-  
culo, seu contradixit, & tamen iudex rela-  
tionem confirmauit, & isto casu à sententia  
iudicis confirmantis laudum, seu arbitra-  
mentum non datur appellatio, seu reductio  
suspensiva per ea, quae scripsi supra limit. 14.  
num. 9. aut non reclamauit infra decem  
dies, & idem homologauit, & accepauit, &  
tunc tantò minus potest appellari à senten-  
tia confirmatoria, & ita intelligo Maran. in  
suo spec. par. 6. memb. 9. sub nu. 70. fol. 354.

Serus quando non est approbata, quia  
tunc sicut de consuetudine potest appellari  
à sententia arbitratoris, vt scripsi supra li-  
mit. 14. nu. 15. ita etiam & à fortiori pote-  
rit appellari à calculo calculatorum.

- 6 Extende hanc declarationem, vt procedat  
etiam si calculatores sint electi ex forma  
statutorum, quia licet hi dicantur iudices,  
& appellatio ab eorum sententia sit nulla,  
nisi in ea sint expressae causae granaminum,  
vt scribit Ang. consi. 130. visis. & in appella-  
tione requiratur expressio causae, quando  
alius index illi appellationi non teneretur  
deferre iuxta ea, quae scripsi supra limit. 4.  
sub nu. 55. tamen de consuetudine adhuc da-  
retur appellatio, vt dixi supra limit. 14. nu. 15.

- 7 Restringe eandem declarationem, vt non  
procedat in calculatoribus, & estimatoribus,  
seu exaquaretoribus, quorum officium est sin-  
gularum bona describere, censere, atque in  
aestimatum referre, de quibus calculatoribus,  
& bonis in aestimo ponendis & collectandis,  
plura scribit Io. Fer. Mont. in visis feud. lib.  
6. cap. 5. vers. & ei ob causam. & seqq. fol. 121.  
& 122. tom. 1. par. 2. & ordinat Nicol. Fes-  
tas. tract. de aestim. & collect. qui exaqua-  
tores, seu calculatores executiuè procedunt,  
vt refert, & sequitur Nicol. Festas. dicto  
tract. de aestim. & collect. par. 3. cap. 1.  
num. 7. & seqq. tom. 12. fol. 180. & in his  
calculatoribus procedit etiam doctrina,  
quam ex Bar. adduxi supra nu. 1. & pro hac  
restit.

restriccionē bene facit, quod scripsi supra limit. 17. num. 1. & seqq.

## LIMITATIO XXXVI.

## SYMMA RIV M.

**FRIVOLA** appellatio rejicitur à qualibet sententia, num. 1.

**Ampliatur I.** ut appellans frivola ab interdictoria, non possit appellari à diffinitiva, num. 2.

**Ampliatur II.** ut iudex deferens frivola appellacionem, peccet, num. 3.

**Declaratur I.** ut si detulerit, liget sibi manus, num. 4.

**Declaratur II.** que appellatio dicitur frivola, num. 5.

**LIMITA XXXVI.** quando appellatio est frivola, quia appellatio frivola est prohibita à quavis sententia, & illi neque sustinenda deferri, neque iudex deferre debet, cap. 5. cum appellationibus frivolis. & ibi Gloss. Anch. Gemini. Franch. & ceteri de appell. in 6. Bar. Maran. & alij, quos citavit & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. num. 84. & 100.

**Amplia** primo hanc limitationem, ut sit adeo prohibita ab interdictoria, ut si, qui manifeste frivola appellacione aore sententiam diffinitivam, sic prius tunc appellandi post sententiam, à qua alias sibi lectum fuisse appellare, Rot. decis. 58. alias 42. si appelleretur manifeste, num. 4. de appell. in nou. & de alijs poenis impositis contra appellantes in casu, in quo non potest appellari, vide Rebuff. tract. de appell. art. 9. gloss. vna, num. 3. & seqq. tom. 3. fol. 507. & quæ scripsi supra quæst. 3. nu. 52. & quæst. 5. sub num. 38. restit. 4. & hac ead. q. limit. 6. memb. 4. om. 7. & limit. 10. num. 7.

**Restringe** hanc ampliationem, ut de consuetudine non servetur, quia frivola appellans punitur solum in expensis, ut scribit Paul. de Cast. in l. 3. ab executione. num. 6. ibi, & sic nota. C. quot. appell. non recip. & quod ita sit de iure canonico, scripsi d. q. 3. sub num. 52. vers. sed quicquid. & quod poena pecuniaria, imposita contra appellantes, non sit in usu scripti dicta q. 3. sub nu. 28. & quod non sit in usu contra appellantes, neque conera iudicem scripti d. limit. 6.

memb. 4. sub nota. 7.

**Amplia** secundo, ut iudex non solum non teneatur deferre appellacioni frivole, sed, si deferat, peccet, Ang. Arer. tract. de malef. in verbo, presens de dicto caso. num. 19. Card. Alex. in cap. 31. de priore. sub num. 3. de ap. pel. Guid. Pap. tract. de appell. q. 120. sub nom. 89. fol. 61. Rol. à Vall. cont. 73. si videtur, sub num. 26. lib. 3. Clai. recept. sent. lib. 5. fin. q. 94. in fine principi, Masuer. in addit. ad pra. Papien. in form. appell. à sent. diffin. in gloss. coram vobis. in prima addit. in verbo, contumace. in fine, fol. 407. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. ampl. 4. princip. num. 12. fol. 352.

**Declar** primo sublimitando eandem limitationem, ut quamvis iudex non debeat deferre, & deferre odo. de latro sit iniusta, tamen abdicat à se iurisdictionem, Ang. in l. 21. quoniam iudices, sub num. 4. C. de appell. & apertius Franch. in cap. 5. cum appellationibus. 5. si verò. not. 2. num. 1. & in fine sub num. 1. de appell. in 6. quare appellatio foritior effectum suum, & ligat manus iudicis, Franch. in cap. 59. ut deberet. num. 28. vers. ultimo pone. de appell. & Lancel. tract. de attente. par. 2. cap. 12. limit. 6. princip. num. 20. fol. 364. & dicit supra limit. 6. memb. 7. nu. 88. & infra limit. 47. memb. 2. num. 42. & quod licet appellatio sit nulla, en quod sit interposita sine expressione, alicuius rationabilis causæ, vel sine scriptis, aut sine peritione apostolorum, tamen si iudex à quo detulerit appellacioni frivole, & nullæ, abdicat à se omnem iurisdictionem, & de voluatur ad iudicem ad quem, refert, & sequitur Franch. in locis supra proxime citatis, & quod appellatio, emissa ad Papam, sine expressione causæ, & sine scriptis, admittitur per iudicem, à quo, de voluatur negotium ad superiores, scribunt Rot. de cis. 54. alias 385. si appellatur ab electione etiam appellante, in nou. idē Franch. in cap. 1. sub nu. 1. de appell. in 6. & Contar. in Lyrica, q. 1. nu. 51. & 52. C. si de mom. poss. & quod in prædicta appellatione possit procedi inuito etiam appellante, siue fuerit appellatū ad Papam, siue ad Archiepiscopum, siue ad delegatum ab eis, referunt, & sequuntur Gemini. in d. cap. 1. 5. post hoc. nu. 14. vers. sed pone quod iudex. & Franch. sub nu. 7. limit. 2. & adde quæ scripsi supra limit. 6. memb. 7. nu. 87. 88. 94. & seqq.

**Declar** secundo, quæ dicitur appellatio frivola ex his, quæ scripsi supra q. 2. num.

B b b b

48.

48. & seqq. vbi num. 49. dicit, relinquitur arbitrio iudicis, quæ appellatio dicatur frivola.

- 6 Nota illatione ex hac declaratione, quod si verum est, relinquere arbitrio iudicis, quæ appellatio dicatur frivola, frivole residerunt tot Doctorum constructio, an, & quando appellatio sit admittenda, & consequenter subvertitur tota hæc decimasextima, questio, in qua de eiusmodi controversiis agimus, quia appellatio frivola reipicitur, & quæ in appellatio frivola relinquatur arbitrio iudicis; ergo quæ appellatio sit admittenda, & quæ non admittenda, reuoluitur sub arbitrio iudicis.

Adiuncte, quod appellatio non dicitur frivola, nisi sit manifestè frivola, vide supra, d. quest. 2. num. 50. & vbi à lege, vel à communi iustitiam peritorum sententia est declaratum, quæ appellatio sit frivola, & quæ non frivola, cessat arbitrium iudicis.

## LIMITATIO XXXVII.

### SYMMARIUM.

- LEGATIVM, seu fideicommissum relictum in testamento, an recipiat appellationem, num. 1. & 2.

- 1 LIMITA XXXVII. in legato, seu fideicommissum, quia hæres, contra quem agit legatarius ex testamento, si appeller, nõ defertur appellationi, imò cavere debet de eo restituendo, Spec. tit. de appell. §. non nisi sine. sub num. 1. caf. 2. lib. 2. fol. 198. Vital. tract. de clausul. in claus. nil novari generalia est. sub num. 7. vers. item fallit cum hæres, tom. 18. fol. 380. & Lancel. tract. de attent. par. 2. capit. 2. de attent. & in nou. app. pend. limit. 34. princip. num. 1. fol. 374. de quod legatarius possit agere executivè, & habeat executionem paratam, tenent multi, quoscitat, & sequitur Franc. Bec. conf. 17. in casu præfenti. num. 5. in fine, vers. verù. & num. 6. lib. 1. & ex eo Masuer. in addit. ad præf. Papien. in form. producti instr. in gloss. exhibens & producus. vers. cui adde. sub hoc \* asterisco, fol. 330.

- 2 Contrariam opinionem, nempe pro legato non posse agi executivè, tennerunt multi, quos etiam citat Bec. dicto conf. 17. num. 1. & seqq. vbi de communi \* opin. & eam

sequitur est Senat. Dedemon. vt testatur Tell. Fossan. decis. 26. instrumenta. quæ non vers. declaratur. & ego amplexus sum supra lib. 1. cap. 62. sub num. 9.

Neque obstat auctoritas Speculatoris, & aliorum, qui scripserunt, non esse deferendum appellationi, quia respondet, quod intelligunt, non esse deferendum appellationi quoad præstationem cautionis, hoc est, hæres, quamvis appeller, & appellatio pendat, tunc tamen cavere, Lancel. vbi supra.

## LIMITATIO XXXVIII.

### SYMMARIUM.

- PERICULVM moræ excludit appellationem, num. 1. & seqq. in quibus ponuntur exempla.

- \* Affertur hæc limitatio, vt periculum moræ possit excludere etiam processum, num. 6. Declaratur eadem limitatio, num. 7.

- 1 LIMITA XXXVIII. quando periculum est in mora, quia tunc iudex à quo potest, non obstat appellatione, procedere ad executionem, Nicol. tract. de execut. gloss. concot. 6. fall. 72. num. 17. fol. 196. Affin. in præf. iudic. §. 31. cap. 2. limit. 2. num. 7. fol. 177. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. limit. 43. num. 1. fol. 376. Comar. in l. vnica, in 4. rat. deciden. num. 4. & in 5. rat. deciden. num. 1. C. si de moment. poss. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 30. num. 628. de quod appellatio suspensiva sit prohibita etiam de iure canonico, quando intinet periculum inter contendentes de possessione, retuli & secutus sum supra limit. 6. memb. 2. nu. 4. & quod iudex propter periculum moræ, possit, non obstat appellatione, procedere ad executionem in causa capitali, scribit Boer. quem citavi, & sequutus sum sup. q. 3. sub num. 110.

Confirmatur hæc limitatio duplici argumento. Primo, quia vbi periculum est in mora, recedimus à regulis ordinaria, Lancel. dicta limit. 43. num. 13. Secundo, quia vbi periculum est in mora, requiritur celeris executio, & vbi requiritur celeris executio, remouetur appellatio suspensiva, vt retuli, & sequutus sum supra limit. 7. num. 12. & limit. 30. num. 1.

Sed



Sed quò res clarior fiat, accedamus ad exempla.

- 1 Exemplifica primo hanc limitationem quando excommunicatus est in periculo mortis, quia si is petat absolutionem à iudice, qui excommunicauit, offendendo cautionem, & aduersarius replicet, non esse absoluitum, & appellei, ut habes casum à me relatum supra limit. 2. 2. fol. 10. 14. tamen iudex potest non obstante appellatione, absolvere, vt ex Abb. Franch. Dec. & Lancell. retuli, & sequutus sum supra q. 3. num. 39. & 40. nam excommunicatio accelerat mortem, vt ex Abb. Franch. & Dec. retuli, & sequutus sum supra q. 3. num. 41. cum homo propter peccatum presumatur citius mori, Gloss. in cap. 15. qua fronte in verbo. decedat. de appell.

- 3 Exemplifica secundo, quando essent examinandi testes absentes, seu aliter suspecti de morte propter seueritatem seu iustitiam a-tem, quia iudex à quo potest eos examinare, non obstante appellatione, vt retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 8. num. 105. & seqq. ad eum.

- 4 Exemplifica tertio, quando imminet bellum, seu pestis (libera nos Domine) quia illi, quibus præcipitur custodia ciuitatis, & portarum, non possunt à præcepto appellare, etiam si allegarent privilegium, cessat statim illud ostenderent, vel alias esset notorium, Rebuff. tract. de sentent. prouisi. in præfat. num. 100. tom. 1. fol. 239.

- 5 Exemplifica quarto, ut ædificia faciantur, pendente lite super hæreditate, vel re lequestrata, vt reparationes necessitæ fiant, Rebuff. in d. præfat. num. 127. fol. 244.

Reliqua exempla poteris per te ipsum, facile inuenire, & excogitare, & aliqua sumere ex his, quæ scripsi supra limit. 7. no. 1. & num. 13. & seqq.

- 6 Amplia hanc limitationem sic exemplificaram, vt si periculus sit adeo imminens, vt quælibet mora sit nocitura, possit tunc iudex non solum exequi, reiecta appellatione, sed possit exequiteris non formato processu, quæ poterit fabricare post factam executionem, vt ex Bai. refert, & sequitur Boen. decisi. 259. iudex condemnauit, num. 5. versa autem enim quæ, quem refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. ampli. 4. num. 17. vers. secundo. tom. 5. fol. 352. & iudicis sententia, illiusq. executio posset iustificari, ex post

agitatis, & proditiis, Boen. eadem decisi. 259. num. 4. vers. in contrarium. vt iussum propositio scribit Bai. in l. 2. bello. in fine, si. de execut. tut. fol. 27. dicens, quod si quis fuerit mortifere vulneratus, & Potestas, credens eum mortuum, decapitauerit percussorem, & vulneratus tandem est mortuus, sententia, inquit, potest iustificari ex morte subsequuta, si apud naturam, & iudicem cause cognitorem certum erat, vulneratum fuisse omnino mortuum.

Sed, cessante periculo moræ, iustificatio, quæ fieret ex post facto, non sufficeret per ea, quæ scripsi supra lib. 1. cap. 97. nu. 181. vnde extra casum imminens periculi non placet dictum Baldi supra relatum.

- 7 Declaro eandem ambitionem, vt iudex post factam executionem teneatur statim, scribere iudici appellationis, quare appellationem non receperit, vt retuli, & sequutus sum supra quæst. 13. num. 111.

## LIMITATIO XXXIX.

### S Y M M A R I V M.

*FACTVM proprium non recipit appellationem, num. 1.*

- 1 **LIMITA XXXIX.** vt ubi eo, quod quis procurauit fieri, non possit appellare, Spec. tit. de appell. 6. in quibus, num. 23. vers. trigesimo tertio. lib. 2. fol. 186. Nicol. tract. de concord. gloss. coucar. 6. fall. 63. nu. 104. fol. 195. Greg. Tholos. tract. de appell. lib. 1. cap. 27. num. 1. & Ruginel. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 394. in verbo. factum. & satis probatur ex textu, cuius verba retuli supra limit. 34. sub num. 1. Et quas consequentias habeat ista limitatio ponunt iidem Doctores supra citari.

## LIMITATIO XL.

### S Y M M A R I V M.

*BREVIORES, seu parua causa non admittunt appellationem, num. 1. & 2.*

- ¶ *Declaratur 1. quantæ causa quandoque considerari in sententia, & quandoque in petitione, num. 3.*

*Declaratur II. quæ causa dicatur minima, sec. 4. & seqq.*

*Declaratur III. an plures summa minima faciant unam magnam, num. 15.*

*Sublimitatur I. eadem limitatio, ut non procedat quoad effectum devolutorium, num. 16.*

*Sublimitatur II. de iure canonico, num. 17.*

**LIMITA XL.** ut non habeat locum in causis minimis, & brevioribus, quia in eis non datur appellatio de iure civili, aut, nisi breviores. C. de sent. ex pecc. recis. canonizata in cap. 28. anteciorum. 2. q. 6. & notatur communiter omnes Canonizati in cap. 11. de appellationibus. de appell. Maro. in suo spec. par. 6. ad. 2. in verbo. & quandoque appellatur. limit. 2. r. num. 326; fol. 507. Rebuff. tract. de sen. execut. art. 12. gl. 2. nu. 5. tom. 1. fol. 407. Caraut. super riu. 257. nu. 1. fol. 42. Ruginell. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 604. in verbo. modicum & communiter omnes in diversis locis.

**2.** Ratio huius limitationis est, quia non expedit publice visitari, ut admitatur appellatio, in qua plus expenditur, quam sit valor totius causæ, Rebuff. Caraut. & Ruginell. in locis supra proxime citatis, & quod leges in con. admittendis appellationibus in causis brevioribus non tantum considerant bonum animæ, quantum considerant bonum publicum, sen. bi. Card. Alex. in d. cap. de appellationibus. num. 1. in fine, nunquam enim faciendæ est expensæ, quam res non patitur, Franch. ibidem, in fine.

**3.** Declara primo eandem limitationem, ut causa magna, vel minima aliquando consideretur respectu summae contentæ in sententia, & aliquando respectu summae contentæ in petitione, prout in simili, loquendo de summis minimis inappellabilibus ex forma statutorum, declaravi supra. limit. 6. membri 9. num. 14. & 16. vbi videas.

**4.** Declara secundo, quæ causa dicatur minima, & quæ magna, quia sunt variae opiniones.

Prima opinio est, quod causa minima, modica, seu brevior dicitur illa, quæ non excedit summam duorum aureorum, de qua opinione memini supra lib. 7. cap. 53. sub num. 15.

Secunda opinio est, quod causa minima dicatur illa, quæ est decem aureorum, quas duas opin. adducit Glos. in d. cap.

de appellationibus.

Tertia opinio est, quod causa modica, seu minima dicatur illa, quæ non sufficit ad sumptus iudiciales, & in hac opin. videtur residere Glos. supra citata, dum eam visum ponit loco, hancq. esse veriorum regulam, ut breviores causæ dicantur illæ, in quibus plus in scripturis, litteris, ac ligando erogatur, quam sit summa principalis, scribit Marches. tract. de commiss. par. 1. commiss. 2. advocat. causæ cap. 1. num. 9. fol. 68. in fine, & 69.

Hæc opinio est substantialis, sed tamen est generica, & ideo non est adæquata; quare valet dicere: valor huius causæ est maior, quam sint sumptus iudiciales, ergo in ea datur appellatio; sed hodie non valet de contra: sumptus iudiciales sunt maiores, quam sit valor causæ, ergo non datur appellatio.

Verum ius dicentes considerarent misterium huius tertie opinionis; viderent enim, quod etiam causæ magnæ sæpe sunt minimæ, & consequenter quod etiam in causis magnis deneganda esset appellatio; siquidem hodie tantus est opinionum conflictus, & ora intellectuum varietas, ut excogitentur cavillationes, & impolitæ à principalibus, à promotoribus, & causidicis, tanta est negligentia iudicum, & rancia quandoque infirmitas, adeo eorum frigiditas chauritas in diiudicandis litibus, ut sæpe audiamus, maiores fieri expensæ, quam sit valor causæ: o tempora, o mores: non imponitur finis liti, nisi alteri ex pauperibus litigantibus reducat ad mendicantem.

Quarta & vltima opinio est, quod relinquatur arbitrio iudicis, quæ causa dicatur magna, & quæ modica, & minima, Bar. in d. auth. nisi breviores. num. 1. dicens, hanc esse veram opinionem, quod inspecta qualitate personarum relinquatur arbitrio iudicis; hancq. opin. referunt & sequuntur Franch. in cap. 1. de appellationibus. sub nu. 2. versus finem, & Card. Alex. nu. 5. de appell. & Caraut. d. rit. 257. sub nu. 1. & esse communem restantur & sequuntur Bal. in d. auth. nisi breviores. num. 5. vers. alij dicunt. C. de sentent. ex pecc. recis. dicens, reliqui arbitrio iudicis, inspecta qualitate personarum, & quæ velare litis, in fin. 31. ad movendi. nu. 223. ibidem etiam in simili. ff. de iureiur. Menoch. de arbit. iud. lib. 2. cent. 1. cas. 172. nu. 1. o. Affin. in prax.

- §. 3. cap. 3 c. num. 31. lof. Cumia super rit. si-  
cif. cap. 38. num. 52. & quod in hoc non  
poffit dari regnia, quæ fimi caufæ majores, &  
quæ fint minimæ, aut Cnria Romana dignæ,  
& confequenter arbitrio Signaturę commit-  
tendum fit iuxta præfatum communem  
opin. fcribit Marchefarac. de commiff. par.  
c. commiff. 2. anocat. caufæ cap. 1. fub num.  
10. fol. 69. & dixi d. cap. 53. fub num. 15.
- 5 Infeio ex hac quarta opinione, quod caufa,  
quæ inter pauperes potest effe magna, inter  
diuites potest effe parua, vt fcribit Lanfr. de  
Ovian. tract. de reftib. nu. 39. tom. 4. fol. 181.  
& exemplificat l. 1. in plena reperit. l. 3. r. ad  
motendi. num. 222. ibi, quæ autem dicitur  
caufa magna. ff. de intell. Vulp. tract. de  
promiff. de non offend. q. 79. nu. 12. tom. 11.  
par. 1. fol. 45. & Afid. d. 3. cap. 3. fub nu.  
32. & quod caufa vnus bonis in ruffico non  
fit parua, quia forte ille bos eft maior pars  
fortunæ vnusq. & idem de caufa vnus  
portellus, quia porcellus eft ruffico oculus  
fuis, fcribit & refert Bal. in d. am. h. nifi bre-  
uior. c. 2. & 3. & ex eo referunt, &  
fequuntur Corfiet. tract. de maim. fub num.  
8. verf. decimotertio. tom. 8. fol. 370. &  
Afid. vbi fupia, & nos quoque d. cap. 53.  
nu. 15. verfos finem, & quod caufa de por-  
cellis dicitur magna caufa inter rufficos,  
& pauperes perfonæ, notat etiam Franch. in  
loco fupia proxime citato.
- 6 Adverte tamen, quod fi caufa, veretis in-  
ter diuitem, & pauperem, fit parua refpe-  
ctu diuitis, & magna refpectu pauperis, iu-  
dicabitur magna, vel parua, prout magis ex-  
pediet pauperi: cum enim paupertas per fe  
ipfa fit fatis oppreffa, & onerofa, vt fcripfi  
fupia lib. 2. cap. 97. fub nu. 47. indiget fub-  
leuatione, vt pauper in hoc habeat ele-  
ctionem per ea, quæ de fauore paupertatis  
fcribit Benincal. tract. de pauper. & eius  
privileg. q. 4. num. 8. & feqq. tom. 28. fol.  
143. Fatir euam, quia miferabiles perfonæ  
trahunt, & non trahuntur iuxta ea, quæ fcri-  
pfi fupia q. 7. nu. 14. & feqq. & ideo fi fue-  
rit condemnatus pauper, debet ei appella-  
tio, fed fi fit condemnatus diues, non debe-  
tur diuiti appellatio.
- 7 Hæc aduerfaria quamuis fit vera, &  
iudicial, tamen in praxi eam non obferuet,  
quia privilegia paupertatis iudices hodie  
male obferuant: Curia pauperibus claufa eft,  
dat census bonores: In preno pretium nunc  
efficit census bonores. Census amittit, pauper

- aliqui laet. & tetuli fopra lib. 3. cap. 97.  
fob nu. 347. quare, vt inquit Sococ. de-  
clara. 1. lib. 1. verf. magnum. nunc facilius  
eft paupertatem laudare, quàm ferre, & di-  
uitiæ funt, quæ in omnibus prævalent, &  
abforbent omnia privilegia; nam, vt inquit  
Senec. vbi fupia, Senatorium ad gradum  
census facit: census Romanum  
equitem à plebe difcernit: census in culla  
ordinem promouet: census in foro iudex legatur.  
contudendum eft, quod fit et paupertas  
habeat multa bona, tamen poffumus dicere  
cum Glof. quæ citat Artet. tract. de maf. in  
verbo. che hai adnecraro. num. 9. in fine,  
à tali paupertatis bono libet nos domine.
- 8 Explita eandem illationem vt etiam ar-  
bitrio iudicis relinquatur, qui dicatur pau-  
per, vt etiam opinioibus, videtur tenere  
Menoch. quem retuli, & fequutus fuis fupia  
lib. 1. cap. 100. nu. 8. in fine, & loquendo  
in materia indifferenti communis effe opi-  
nionem, quod relinquatur iudicis arbitrio,  
qui dicatur pauper, referunt, & fequuntur  
Beninc. tract. de pauper. & eius privileg. q. 6.  
nu. 17. verf. exterum licet. com. 18. fol. 147.  
& Mafcar. tract. de probat. concl. 1154. fub  
num. 7. verf. quoniam igitur. & dnm. 8.  
lib. 3.
- 9 Verum, rebus diligentius perpenfa, præ-  
mitto, quod variæ circumferuntur etymo-  
logiæ, & definitiones paupertatis, de quibus  
fcripfit Beninc. d. tract. de pauper. & eius  
privileg. q. 1. num. 28. & feqq. fol. 139. variæ  
etiam recenferuntur species paupertatis, qua-  
rum tres pofuit Beninc. vbi fupia q. 2. nu. 1.  
& feqq. fol. 140. quas etymologias, & defi-  
nitiones indifficillè fufficit.
- 10 Hoc præmiſſo, pro refolutione, & abfo-  
luta intelligentia huius explicationis, ac  
etiam ad vñm pinndico, quod ficut tria  
funct genera bonorum, quædam enim dicitur  
bona fortunæ; quædam bona vniui; &  
quædam bona animæ: ita etiam tripliciter  
quis poteft dici pauper.
- Primo modo dicitur pauper is, qui caret  
pecunia, & bonis fortunæ, vt fenfit Menoch.  
vbi fupia, & tenet opinio vulgi, & fecun-  
dum etiam vulgi opinionem carere dicitur,  
tū illa non habet, fiue illa cupiat, fiue  
non cupiat.
- 11 At fecundum veram Philofophorum  
opin. non dicitur fimpliter pauper is, cui  
bona fortunæ deficiunt, fed is, qui plus cu-  
pit, ficut fcitè docet Senec. in epiſt. lib. 1.  
Bbb 3 epif.

epist. 2. versus finem, fol. . . non qui parum habet, sed qui plus cupit, pauper est; &c. & epist. 1. versus finem, non puto pauperem, cui quantulumcumque superest. & epist. 16. versus finem, lib. 2. si ad naturam videret, nunquam eris pauper, si ad opinionem; nunquam eris dives: exiguum natura desiderat, opinio immensum. idem Senec. tom. 3. in proverbijs, in litera Q. fol. . . quis est pauper? qui sibi videtur dives. & iustus, quis plurimum habet? is, qui minimum cupit. item, quid refert quantum habeas, multo illud plus est, quod non habes.

12. Secundo modo dicitur pauper is, qui indiget ratione, quia ratio dicitur bonum proprium hominis, ut modo adducam, & is dicitur pauper, qui non habet in bonis, seu non habet bona. Senec. in epist. lib. 10. epist. 77. fol. . . amita suo bono constans, vitam fertilitate commendat, sapientia virtute, velocitas certum, quam fortis dorso iumenta sine quaris, quarum hoc vinum est usus sarcinam ferre: in cane sagacitas prima est, si investigare debet, seras, cures, si consequi audacia, si mordere, & inaudere: in homine optimum quid est? ratio, hoc antecedit amantia. Deinde sequitur ratio ergo perfecta proprii, hominis bonum est, scilicet illi cum animalibus, suisque communia sunt, valde, & leviter, velox est, & equi &c. hac ratio perfecta virtus vocatur, &c. nam bona dicitur non quia pretiosa coloribus picta est, nec cui argentum, aut aureum rostrum est, nec qui equus regis pressa est, sed stabilis, & firma, & iunctura aqua excludentibus, pressa, ad ferendum incursum maris solida; gubernacula parva, velox, & non sentiens ventum: Regula non quam formosa, sed quam recta sit quaritur: ergo in homine quoque nihil ad rem pertinet quantum ardet, quantum furoret, à quam multis salubetur, sed quam bonus sit. Vltimus, qui est bonus, est sapiens, & qui est sapiens, non potest laedi, de sapientia nihil dicitur, Senec. lib. 2. de tranquill. vii. cap. 7. fol. . . sapiens non potest laedi, non potest quis ei iniuriam facere: validius debet esse quod laedit, eo quod laeditur: non est autem fortis nequitia virtute: non potest ergo laedi sapiens; illud enim iam non, et admodum, neminem bonum esse, nisi sapientem: & secundum eundem Senec. ibidem cap. 8. nec prodesse quidem quisquam potest, & sapienti nihil deest, quod accipere possit bono munere, &c.

13. Tercio dicitur pauper is, qui caret gratia

Dei, & ideo non intrabit in regnum caelorum. hic verè est pauper, miserabilis, & deplorandus.

Ex quibus habes etiam cognoscere, qui dicatur dives, quia contrariis est eadem disciplina.

14. Subdeclara resti ingendo eandem secundam declarationem, seu eius quartam opinionem, de qua supra sub num. 4. ut non procedat quando per constitutiones, & leges municipales prout est, à qua summa infra non liceat appellari, eo quia causa, que non excedit valorem illius summe, si modica, quia tunc cessat omne arbitrium iudicis, tam respectu quantitalis cause, quam respectu qualitalis, que constitutiones sunt laudabiles, quia oportet recte possit leges omnia determinare, & quam paucissima committere iudicantibus, ut ex Arist. refert & sequitur Bal. in auth. nisi breves, in fine. C. de seni. ex peric. recti, & ex eisdem restuli lib. proed. cap. 11. num. 197.

Comprobatur hæc subdeclaraio, quia isto casu videtur privilegiata causa, & quando est privilegiata causa, tunc etiam persona privilegiata est prohibita appellatio: ut restuli, & sequitur sum supra limit. 6. princ. memb. 3. num. 32. 33. & seqq. in quibus dicitur hico, quam minori, & alteri personam privilegiatam intelligi prohibitam appellationem à sententia lata in causa possessoria: patet etiam ex eo, quod ab interlocutoria neque prohibetur appellatio dicitur, & pauperi.

Exemplifica eandem subdeclaraionem, in consiliis locibus & legibus municipibus, editis pro tribunali Vicarij Populi, pro foro Capitolino, alijsq. locis, de quibus scripsi in sequentibus limitationibus 41. 42. 43. & 44.

15. Declaratio, an modicis cause possit considerari in pluribus summis minimis, que simul venire facient summam magnam ex his que scripsi super limit. 6. memb. 9. num. 17. & de infra limit. 43. num. 9.
16. SYBLIMITA L. eandem limitationem, ut non procedat quoad effectum devolutivum, quia ad hunc effectum, non retardata executione, admittitur appellatio, etiam à sententia modice summe, ut loquendo de ritu Neapol. prohibente appellari in causis, non excedentibus valorem duarum viciarum, scribit Carault super tit. 257. num. 1. in fine, & nu. 2. & seqq. dicens, quod in Regno videtur tribus modis servari primo expediendi

diri provisiones, quod veniant acta tantum, & non ligari manus iudicis à quo: secundo, committi causam eidem officiali, qui nominat apud iudicem ad quem, reasumptis actis, perquirent de iustitia cum consilio aliorum Doctoris, partibus non suspecti: tertio inhiberi ius formæ non obstat quod causa non sit appellabilis: & ratio huius tertij modi est, quia communiter in omnibus appellationibus appellantes dicunt de utilitate ex eisdem actis: quo casu eaerunt superfluentes, ut iam rapen est, inquit Carayit, quod inquisito processu iudici ad quem, & facta appellatione, index appellationis dat terminum suo arbitrio competenti duorum forte, vel trium dierum ad discutendum nullitates processus, quibus discussis, & viso, quod non militans, providetur, quod eis non obstantibus exequatur sententia iudicis à quo, tunc in inhibitoriis impeditis non obstantibus, & datur terminus ad probandum in causa principali: si verò militans nullitates, tunc index ad quem assignat terminum in causa ad probandum, rursus interloquendo nullitates subsistere sub hac, vel simili forma (visis actis & discussis nullitatibus allegatis, fuit datus terminus in causa ad probandum, &c.)

27 SVBLIMITA II. ut non procedat de iure canonico, quia secundum ius canonicum ita potest appellari in causis minimis, sicut in magnis, cap. 11. de appellationibus. & ibi Glos. Abb. Franch. Preposit. & ceteri Canonici, Maru. Rebuff. & Carayit, in loca citatis supra in limit. & quod de iure canonico possit appellari à quolibet gravamine, etiam minimo, scribit Franch. in rubr. sub num. 17. ibi, sed de iure canonico. de appell. & quod de iure canonico possit appellari pro omni causa gravaminis quantumcunque minima, dummodo exprimaturn rationabilis causa illius gravaminis, scribit Franch. in cap. 5. pastoralis. sub num. 3. ibi, operatur ergo primo. cod. sit. de appell.

Ratio huius sublimitationis est, quia appellatio non est fundata super quantitate gravaminis, sed super iniustitia sine, & iniquitate iudicij, & ideo potest appellari etiam in causis minimis, quia iniustitia, & iniquitas in a possunt accidere in minima, sicut in maioribus, Glos. in d. cap. de appellationibus, & ibidem Abb. num. 2.

28 Nec dicatur, quod de minimis non curat Prætor, ideoque pro modica re, seu modi-

ca latione non datur restitutio in integrum infra ea, que retuli infra q. 19. rem. 2. num.

29. ergo neque debet dari appellatio.

Quia respondeo dupliciter. Primo, quod restitutio in integrum datur etiam pro minima re, si non præiudicetur maiori rei, ut dixi loco citato: sed in causa nostro non præiudicatur maiori rei: ergo. Secundo respondeo, quod restitutio in integrum est remedium extraordinarium, & ideo difficilius conceditur, quam appellatio, que est remedium ordinarium, & sic Prætor non curat de minimis in restitutionibus, sicut in appellationibus, Franch. in cap. 11. de appellationibus. sub num. 2. vers. nota quod in materia de appell.

19 Tempora hanc sublimitationem, ut ius canonicum permittit istam appellationem tanquam licitam, non autem tanquam expeditam, quia non expedit viro probatissimo appellare in minimis negotijs: expedit eam pro parvo incommodo à strepitu iudiciorum abstinere, & ob hanc causam Apostolus suadet pati iniurias, & fraudem potius, quam in iudicio eam fratre, id est, cum christiano contendere, Abb. in d. cap. de appellationibus. num. 5. versus finem. & brevis ibidem Card. Alex. sub num. 1. de appellat.

20. Quid dicendum, quando summa minimis est mixta cum summa magna, an tunc detur appellatio à tota sententia, vide infra limit. 43. num. 4.

## LIMITATIO XLI.

### SVMMARIUM.

Vicarij S. D. N. sententia lata infra ducatus quancunque non est appellabilis, num. 1.

1 LIMITATIO XLI. illatio ex limitatione precedenti, ut non appelletur in causis à quinque ducatis auri de camera infra inclusivè eorum Vicario S. D. Nostrj, quia in causis non excedentibus prefatam summam prohibetur litigatoribus quous etiam non frivola appellatio: & ius dicendi de nullitate processus: ut recenseo Vestr. in prax. lib. 1. cap. 16. num. 4. & ex eo Rugini tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 53. & habetor in facultatibus concessis Vicario per Papam

pam Paulum Episcopo Burgi S. Sepulchri anno Domini 1542. tertio nonas nouembri. de hac limitatione vide quæ scripti infra. quæst. 19. rem. 3. num. 13. & seqq.

Adde quæ scripti infra limit. 43. nu. 3. & seqq.

## LIMITATIO XLII.

## SUMMARIUM.

*Senatoris, vel Collateralium sententia lata infra sexus decem est inappellabilis, num. 1. — Ampliatur, num. 2. & 3. — Restrigitur, num. 4. & 5.*

1 **LIMITA XLII.** Illatiuè ex præcedenti limit. quadragesima, ut non appelletur in causis à decem sentis infra coram Senatore, & eius Collateralibus, quicunque causæ, omni profluxu appellatione remoto, terminari debent ex dispositione Statutorum Urbis lib. 1. cap. 96.

2 Amplia primo hanc limitationem, ut habeat locum non solum in causis pauperum & miserabilium personarum, ut ex constitutione Pij III. refert Luc. Pat. in præd. capitol. lib. 4. cap. 6. num. 1. sed etiam in causis dicitum, & personarum non miserabilium, ex stat. Urbis dicto cap. 96. & hæc extensio servatur in praxi, ut patet ex his, quæ scribit Marches. tract. de commiss. par. 1. commiss. 3. auocat. caus. cap. 1. sub num. 7. fol. 68. dicens, quod licet causa decem fructorum, habito respectu ad pauperissimam personam, dicatur magna, tamen non citi talis, ut in ea Signatura restitatur.

3 Amplia secundo, ut sit prohibita non solum appellatio suspensiva, sed etiam devolutiva, quia Statutum dicitur, *omni profluxu appellatione remoto.*

4 Restrige primo eandem limitationem, ut habeat locum solum in causis, quæ cognoscuntur coram Senatore, vel eius Collateralibus, secus in causis, quæ cognoscuntur coram alijs iudicibus, Luc. Pat. d. lib. 4. cap. 6. num. 1. in fine, & satis colligitur ex ipso stat. d. cap. 96.

5 Restrige secundo, ut non habeat locum in annuis præstationibus, & solutionibus, in quibus controuertitur fundamentum, à quo oritur obligatio præstationis, quia isto casu diceretur agi de pota summa, ex qua oritur obligatio præstationis, ideoque, si to-

ditur.

ta summa excederet decem sentos, daretur appellatio, licet præstatio annua esset vnica scilicet: focus si controuertetur solum de ipsa præstatione non ut annua, sed illa tantum, quia si non excederet summam decem sentos non daretur appellatio, Luc. Pat. d. cap. 6. num. 2. & 3.

Pro maiori explicatione huius limitationis adde, quæ scripti limit. seq. nu. 3. & seqq.

## LIMITATIO XLIII.

## SUMMARIUM.

*SV MMA, seu quantitas inappellabilis, in qua Signatura non refertur, quæ sit, num. 1. & 2. ubi cuius quantitas recipiatur olim appellationes.*

¶ *Extenditur, & declaratur multipliciter hæc limitatio, num. 3. & seqq.*

1 **LIMITA XLIII.** Illatiuè ex præcedenti limitatione quadragesima in causis non excedentibus valorem ducatorum sexdecim auri de camera, quæ eorum appellationes ex pontificia constitutione, & recepto stylo Signatura non committit, Marches. tract. de commiss. par. 1. in commiss. auoc. caus. cap. 1. num. 7. in fine, fol. 68.

Aduerte primo, quod valor ducati de camera non est semper idem: unde in casu occurrenti esset videndum quanti valeat ducatus appellationis.

2 Aduerte secundo obiter, quod appellationes olim ex constitutione Iustiniani Imper. in Aurb. de appell. & intra quæ temp. deb. appell. coll. 4. canonizata in cap. 28. antetiorum. 2. q. 6. vno tantum casu recipiebantur in hac regia Vrbe, videlicet quando ab Imperatore erat datus iudex Illustis, vel dux, vel erat delegatus spectabilis à Principe; in cæteris autem causis, si non excedebant summam decem librarum auri, appellationes in regia hac Vrbe non recipiebantur; verba illius textus sunt sequenti, *ideq. sanimus, si quando ex Aegyptiaca tractu, vel adiuncta ei citraque Libia promouatio spectatur usque ad decem librarum auri quantitatem, non in hanc regiam Vrhem eam venire, sed ad Praefectum Augustalem, qui audiit, & causam dirimat vice Saceris Cognitoris, nulla ei penitus post diffinitam sententiam appellatione porrigenda, similique modo quousque in*

Asia

*Asin flumens, vel Pontica tale. Aliquid emerferit usque ad prædictam quantitatem decem librarum aut, appellationes ad viros spectabiles, comeses fidei, vel proconfides, vel prætore, vel moderatores, quibus spectabiliter casus lites peragendas deputandas remittantur. &c. & postea subdit. si autem vel illustres sint dari à nobis iudices (quibus apices dignitatum super spectabilitatem sunt) vel duces, qui omnimodo spectabilitate decorati sunt, vel hi, qui à Principe delegati sunt, spectabilem habeant dignitatem, eorum appellationes sub quocumque quantitate in hanc regionem Vrbem ad competentes antiquo more iudices referantur, &c.*

- 3 Extende primo hanc limitationem, ut procedat etiam si in eodem libello non petatur vnica tantum summa, sed parita inappellabilis, sed petantur plures paritæ inappellabiles, & iudex vnica sententia & capitulo condemnauit ad vnam integram quantitatem omnium paritarum, quæ constituent summam appellabilem, quia dummodo sint paritæ separatæ, & sint petitæ separatim ex diuersis causis, non dabitur appellatio. Rebuff. tract. de senten. execut. art. 13. glof. 1. vers. quæro quid. & vers. tamen. nom. 1. fol. 409. & ex eodem, & Carui. apertius loquentibus retuli, & sequutus sum supra limit. 6. memb. 9. num. 17.

Subextende hanc extensionem, ut procedat etiam si omnes paritæ essent vnico orationis contextu cumulatæ in vnica summa, & non per capita separatæ, quia nihilominus si in effectu sint separatæ, deneganda videtur appellatio per ea, quæ scripti infra num. 7.

Contrarium, nempe dari isto casu appellationem sentit, loquendo de constitutione Regni Franciæ, Rebuff. vbi supra, & suadet, præsertim quando vnica petuntur adione, ex his, quæ scripti supra limit. 6. memb. 9. num. 25. & 32.

- 4 Extende secundo, ut procedat etiam si cum parita, seu summa inappellabili esset mixta alia parita appellabilis, quia adhuc posset, denegata appellatione, dari executio quoad paritam inappellabilem, dummodo sint separatim petitæ, sicut in sententia, quæ condemnat ad possessionem, & ad fructus, dari appellationem quoad fructus, & non quoad possessionem dixi supra limit. 6. memb. 9. nu. 23. vers. explicata. & nu. 31.

- 5 Subextende hanc extensionem, ut pro-

cedat siue istæ paritæ sint cumulatæ in prima sententia, siue in vltima sententia. conformis, quæ faciat rem iudicatam, quia adhuc ista vltima sententia habebit omnimodam executionem, nempe quoad summam appellabilem, quia habet rem iudicatam, & quoad summam inappellabilem, quia est summa inappellabilis, nam sicut à sententia, quæ condemnat ad possessionem, & ad fructus, quæ sunt sententiæ, datur appellatio quoad fructus, & denegat in quoad possessionem, ut dixi, ita etiam sententia, quæ continet diuersas paritæ, videtur plures sententiæ; vadè si tu peteres scutos nonaginta ex vna causa, & scutos decem ex alia, quæ constituent scutos centum, & iudex in prima instantia condemnaret te in scutis nonaginta, & secundus iudex in causa appellationis confirmet sententiam, & tertius in causa appellationis condemnaret in centis petitis, utique tu habebis, ut dixi, omnimodam executionem per rationes prædictas.

- 6 Declara primum restringendo easdem extensiones & subextensiones, ut non sint veræ quando petuntur vnica summa appellabilis, sed iudex condemnaret ad summam inappellabilem, quia in terminis huius declarationis sunt considerandi plures casus.

Primus casus est, quando libellus continet vnicum negotium, seu vnicam summam, puta scutos vigintiquinque, & iudex condemnat ad scutos quindécim, & isto casu dico, quod licet ista sententia sit vniuersique inappellabilis, considerata summa contenta in sententia, iuxta ea, quæ scripti supra limit. 6. memb. 9. nu. 6. 15. & 16. & prædicetur, ut hæc sententia de consuetudine sustineatur pro valida, præsertim Rante statuto, seu constitutione, quod non attendantur alie nullitates, quàm hæc tres nullitates ex defectu iurisdictionis, ex defectu mandati, & ex defectu citationis, & in his terminis tunc procedunt quæ scripti dicto memb. 9. num. 15. & 16. tamen, circumductis consuetudinibus & statuto, hæc sententia est nulla, nisi habet taxatariam, ut retuli & sequutus sum supra limit. 22. num. 38. & consequenter quamuis condemnatus sit tutus exceptione nullitatis absque remedio appellationis, tamen ex hoc solo, quod sententia est nulla, potest appellare, licet à sententia valida non posuisset, testibus his, quos citauit supra limit. 19. num. 4.

- 7 Secundus casus est, quando libellus, seu sen-

sententia continet diuersas summas, seu res, vnico tamen contextu orationis: & isto casu dico, quòd in effectu res sunt separatae, vt considerauimus supra limit. 6. memb. 9. num. 35. & 36. & ideo sententia, quae condemnat in parte, & in parte omittit, citi valde etià de iure communis, vt dixi supra limit. 21. sub num. 38. & consequenter si ea res, seu quantitas, ad quam condemnatur, est inappellabilis, non poterit condemnari appellare, sed si pars, seu summa omittitur, sit appellabilis, poterit actor appellare, vt apertius declarauimus supra limit. 6. memb. 9. num. 14. & seqq. vbi videas.

Declaro secundò, vt non detur appellatio suspensiuà, sed deuolutiuà effecti concedenda per ea, quae dixi supra limit. 4. num. 91. & limit. 40. num. 16.

Verum Signatura nullatenus solet reuocare.

## LIMITATIO XLIV.

SVMMARIVM.

NEAPOLI à qua summa infra non detur appellatio, num. 1.

1 LIMITA XLIV. illatiuè ex precedenti quadagesima limitatione in Regio Neap. in causis, quae non excedunt valorem duarum vnciarum, & sunt ciuiler iuratae, quia in eis non datur appellatio, tanquam causa sit minima & breuior ex dispositione ritus 257. item in causa duntaxat vnciarum. & ibi Casaut. & licet Maran. in suo spec. par. 6. actu 2. prior. in verbo. & quòque appellatur. sub omni 316. limit. 21. in fine, fol. 507. dicat, se nunquam vidisse seruatum istum ritum. tamen Casaut. d. rit. 257. sub num. 1. testatur esse in viridi obseruantia in omnibus Curia Regii.

Praxim huius limitationis tenui supra limit. 40. num. 16. vers. sublimita 1.

In Ducatu Mediolanensi à libris decem infra, quando sententia est lata absque consilio sapientis, & à libris viginiquaque infra, quando est lata cum consilio sapientis, non appellatur, Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. sub num. 605. vers. de iure statutorum.

## LIMITATIO XLV.

SVMMARIVM.

FVNERALES expensae non recipiunt appellacionem, num. 1.

Amplius in expensis infirmitatis, num. 2. & 3.

1 LIMITA XLV. in sententia lata pro solutione funeratiorum, à qua non debet dari appellatio, quia expedit publicae vilitati, ne cadauera iaceant insepulta, & homines sectore inficiantur, unde illico procedendum est, & Reipublice non minus interest, mortuos humari, quam viuentes conservari, quare si haeredes nolint prestare expensas pro funere, iudex per modum provisionis debet eos condemnare, salua repetitione, si opus sit, quae repetitio fieri poterit actione funeratitia, late Rebuff. tract. de senten. provis. in praefatione, no. 39. & seqq. cap. 1. vsque ad num. 68. rom. 1. fol. 229. vbi scribit de ista actione funeratitia, & quales debeant esse expensae pro funere.

2 Amplius hanc limitationem, vt habeat locum in expensis infirmitatis, & hac ampliatio procedit tam contra infirmum, quam contra haeredes infirmi, quia istae expensae aequiparantur expensis funeralibus; Rebuff. dicto tract. de senten. provis. in praefat. num. 95. & 96. casu 7. rom. 1. fol. 238.

3 Subamplia eadem ampliationem, vt medicus possit petere salarium, quamuis valetudinarium iouium, medicinas sumere oolentem, curauit, quia non auditur infirmus perire volens, & quod dico de medico, dico de quolibet alio, qui infirmum curauit, Rebuff. dicto tract. de senten. provis. in praefat. num. 96.

## LIMITATIO XLVI.

SVMMARIVM.

INVENTARII conscribendi sententia non est appellabilis, num. 1.

1 LIMITA XLVI. in sententia de conscribendo iuentarium, à qua non datur appellacionem suspensiuam, scribit Rebuff. tract. de senten. provis. art. 3. glof. 3. num.



num. 1. & seqq. tom. 1. fol. 180. & Ruginel.  
tract. de appell. 5. cap. 3. in verbo. inuenta-  
rium. num. 508. & suadet ex 5. hinc no-  
bis. Auth. de hered. & fidei. in illis verbis.  
fiat igitur inuentarium ab herede &c.

3. Quæ personæ teneantur conficere inuen-  
tarium, congestit Rebuff. d. gl. 3.

## LIMITATIO XLVII.

## XLVII. LIMIT. MEMB. I.

L. F. M. M. A. R. I. V. M.

**INTERLOCUTORIA** sententia non est appel-  
labilis, num. 1. & seqq. in quibus ampliat.  
— Exemplificatur prima in estate, à qua  
non datur appellatio, num. 5. & seqq. in quibus  
restringitur, & restrictio extenditur us-  
que ad num. 25. — Exemplificatur secunda  
in dilatione nimis breui, num. 26. — Exem-  
plificatur tertio in absolutura ab observatione  
iudicij, num. 27. — Inferitur ex huiusmodi  
ratione, iudicem à quo possit procedere non obli-  
gari appellations, & gestia non revocari per vtrū  
a sententiā, & ponuntur extensantes, & restri-  
ctiones, quæ plene declarant hanc illationem,  
usque ad num. 72.

¶ Sublimitatur I. hac limitatio, ut non procedat  
de iure canonico, quia de iure iure potest appel-  
lari ab interlocutoria, num. 73. & seqq. in  
quibus habentur rationes, extensio, & illatio-  
nes usque ad ult. 80. — Restringitur num. 81.  
& 82.

Sublimitatur II. in interlocutoria, cuius gra-  
men non est reparabile per appellations, à diffi-  
nitiva, num. 83. & seqq. in quibus declara-  
tur, & extenditur usque ad ult. 89. — Ex-  
plificatur hac sublimitatio multipliciter. —  
Primo in interlocutoria, esse respondendum  
libelle, vel &c. num. 90. & seqq. — Secundo  
in interlocutoria, esse procedendum ad ulterio-  
ra, num. 94. & seqq. — Tertio, quando iudex  
concedit reo tantam dilationem, quæ excedit  
tempus instantiæ, num. 100. — Quarto in  
denegatione copie, num. 101. — Quinto in  
admissione tercij ad impedendum executionem,  
non dicta de eius interesse, num. 102. — Sexto in  
non admissione exceptionis litis pendentiæ, num.  
103. — Septimo in non admissione, seu admis-  
sione comparationis in causa, num. 104. — Octavo  
in interlocutoria super competentia, seu incom-  
petentia iudicis, num. 105. — Nono quando

pronuntiat, deferendum esse appellationsi, num.  
106. — Decimo quando post oppositam excep-  
tionem pronuntiat, non esse procedendum ad  
ulteriora, num. 108. & seqq. in quibus discus-  
tuntur pulchri casus. — Undecimo in interlo-  
cutoria, articulus esse, vel non esse a bruttandus,  
num. 137. & seqq. — Duodecimo in interlo-  
cutoria lata super comparatione litterarum,  
num. 142. — Decimotertio in decreto de tor-  
quendo, num. 143. & seqq. — Decimoquarto  
in decreto captiva, num. 156. & seqq. — De-  
cimoquinto in interlocutoria de non admissen-  
da appellations, num. 166. — Decimosexto in  
qualibet interlocutoria, lata post sententiam  
diffinitivam, num. 167.

Sublimitatur III. in interlocutoria, quæ tangit  
negotium principale, num. 168. & seqq.

Sublimitatur IV. in interlocutoria habente,  
rem diffinitivam, num. 171. — Exemplificatur  
multipliciter. — Primo in sententia lata su-  
per revocatione amentatorum, num. 172. — Se-  
cundo in interlocutoria super incompetentiā,  
num. 174. — Tertio quando iudex pronun-  
tians, rem debere curare, vel referre, num. 176.  
& seqq. — Quarto in malicia, num. 181. —  
Quinto quando iudex pronuntiat, hereditatem  
non fuisse aditam &c. num. 183. — Sexto  
quando pronuntiat, non posse tertio appellari,  
num. 184. — Septimo quando pronuntiat, ap-  
pellationem esse desertam, num. 185. — Octa-  
vo in præcepto de soluendo contra confessionem  
seu consilium, num. 187. — Nono in absolu-  
toria lata rebus stantibus, num. 189. — Deci-  
mo in interlocutoria de non procedendo ad ul-  
teriora ob exceptionem peremptoriam, num.  
190. — Undecimo in interlocutoria super exe-  
cutione instrumenti, num. 191. & seqq. — Duo-  
decimo in interlocutoria, quæ continet declar-  
atur pro confesso, num. 196. — Decimotertio  
quando iudex pronuntiat, debitorem esse ad-  
mittendum ad cessum bonorum, num. 197.  
— Decimoquarto quando pronuntiat, causam  
esse, vel non esse compromittendam, num. 198.  
— Decimoquinto quando pronuntiat, rem  
posse alienari, seu &c. num. 201. — Decimo-  
sexto in sententia conversationis indemnitaria,  
num. 202. — Decimosextimo in explanatione  
puncti transmittendi ad consilium sapientis,  
num. 203. — Decimosextavo in secundo decre-  
to, num. 204. — Decimoseptimo in absolutura  
ab observatione iudicij, num. 205. — Vigesi-  
mo quando iudex pronuntiat, minorem causam  
esse probatam, vel non probatam in causa re-  
stitutionis in integrum, num. 206. — Vigesi-  
mopri-

*moprimo in interlocutoria, qua non expectat aliam sententiam, num. 209. & seqq. in quibus ponitur illatio, & illationis extensio.*

*Sublimitatur V. in interlocutoria, qua ingerit difficultatem circa causam decisionem, nu. 215.*

*Sublimitatur VI. quando iura presumptione consistat de gravamine interlocutoria, nu. 216.*

*Sublimitatur VII. in appellacione cum expectacione rationabilis causae, num. 217. & seqq.*

**LIMITA XLVII.** in sententia interlocutoria ante sententiam diffinitivam, quia ab ea regulariter non datur appellatio de iure civili.

Amplam huius limitationis materiam ut facilius tradam, limitationem diuidam in tribus membris.

Primum membrum erit: an ab interlocutoria detur appellatio.

Secundum: an appellatio, quae debeat admitti ab interlocutoria, suspendat totam causam.

Tertium: expedita causa appellacionis ab interlocutoria, qui iudex debeat procedere in causa principali.

Accedendo ad primum, nunc quid a sententia interlocutoria detur appellatio, constituo limitationem, quod ab ea regulariter non datur appellatio de iure civili l. 14. apertissimi. C. de iudic. cum post litteras emissas neque appellare possit ante diffinitivam sententiam iuxta statutus. & l. 7. ante sententiam. & ibi Glos. in verbo discutere. Cyn. Bai. & Paul. de Casti. omnes nu. 1. C. quoniam appell. non recip. Spec. tit. de appell. §. in quibus. vers. 14. sub num. 15. Bai. in l. 2. nu. 2. ff. de appell. recip. vel non, Bal. in l. 9. arbitro. sub num. 4. vers. tu ergo scias. ff. qui satisd. cog. Papuen. in pract. in form. appell. à sent. diffin. in gl. coram vobis. sub num. 9. vers. quoniam vltia. fol. 405. Franch. in rubi. sub nu. 17. ibi, secundum est praeiudicandum. de appell. Socc. in reg. 14. appellatio in qualibet causa, fol. 1. Nicell. tract. de concord. glo. concordi. fol. 10. num. 40. fol. 192. Caracci. in l. 264. num. 6. Vestr. in prax. lib. 7. cap. 3. sub nu. 1. & quod haec sit communis \* enudatus, scribit Franch. in cap. 12. super eo lib. secundo, not. 2. de appell. & quod haec sit regula, scribit Bal. vbi supra, Maran. in suo spec. par. 6. act. 1. princip. 10 verbo. & quandoque appellatur limit. 14. num. 303. & 306. fol. 504. Graui. in annot. ad pract. Vestr. lib. 3. cap. 10. num. 6. & Affin. in prax.

§. 1. cap. 3. num. 26. fol. 6. & sentiant omnes citati infra nu. 73. dum ad differentiam iuris civilis scribunt, quod de iure canonico potest appellari ab interlocutoria: & haec est limitatio, quae non solum est communis, sed caret contradictione: Imò potissimum signum ad cognoscendam sententiam in eodem locum etiam est, quando ab ea non datur appellatio, ut refert Contar. in l. vltima, in secunda ratione decidendi, num. 1. C. si de mom. post.

Interlocutoria sententia quoque dicitur, in qua species diuidatur, & quae sint earum differentiae, & quomodo cognoscantur dixi cap. praeced.

2. Amplia primo istam limitationem, ut habeat locum etiam in causis criminalibus, Franch. 10 ubi. sub num. 17. vers. secundo. est praeiudicandum. de appell.

3. Amplia secundo, ut habeat locum etiam in causis carceratorum, Franch. vbi supra.

4. Amplia tertio, ut habeat locum etiam in foro Capitolino, quia statuta lib. 1. cap. 171. prohibent appellari ab interlocutoria, quae alias per diffinitivam, seu in ipsa diffinitiva possunt reparari.

5. Exemplifica primo istam limitationem, in citatione valida, à qua non potest appellari de iure civili, cum quia ante sententiam non potest appellari, cum quia tale gravamen potest separari per appellacionem à diffinitivam. Bai. in l. 2. q. 2. num. 12. vers. finem. ff. de appell. recip. vel nō, quem refert, & sequitur Bellam. in cap. 12. super eo. q. 13. num. 16. de appellat. & Ruginell. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 184.

6. Restringe primo hanc exemplificationem, ut non sit vera de iure canonico, quia potest appellari à qualibet interlocutoria, ut dixi infra num. 73.

7. Restringe secundo, ut neque procedat de iure civili in sequentibus casibus.

Primus casus est in citatione peremptoria, quae continet nimis brevem terminum, quia tunc citatus dicitur in ea gravatus, & ideo potest appellare, cap. 1. & ibi Glos. de Abb. num. 7. vers. venio ad gloss. & nu. 8. vers. sed circa predicta. & latius num. 12. vers. secundo principaliter. de dilat. qui scribunt, solam citationem peremptoriam sine brevitate termini, vel brevitate termini sine peremptorio non sufficere ad appellandum, Caputaq. decis. 381. prima, appellatio in-

reposita

terposita. par. 1. fol. 15. dicens. appellationē esse legitimam, quando in citatione premissoria sine expressione causæ abbreviatur dilaciones, requisitæ à iure, Greg. Tolos. tract. de appell. lib. 1. cap. 11. sub num. 2. vers. si quis vocetur. fol. 86. & ita intelligas Bar. in d. l. 2. q. 2. n. m. 12. ff. de appell. recip. & Bellam. in d. cap. 12. super eo. q. 13. num. 16. de appell. & Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 5. num. 4. tom. 1. fol. 361. dum simpliciter scribunt. appellari à citatione, quæ continet terminum breuem.

Rescriptio in hoc primo casu non videtur tuta, quia Abb. dictio num. 12. refert, quod Bonaguidas & Archid. scripserunt, quod Curia adduc non daret literas appellationis, & quod litera, super hoc facta à Cancellario fuit dilaniata.

Sed Bald. in l. 2. vers. sed hic queritur. n. 8. C. de episcop. aud. quem refert, & sequitur Ang. de Aret. in l. 2. num. 19. vers. sexto addit. ff. de appell. recip. loquens de termino comparitorio, distinguunt, quod si citatus verisimiliter timeat de gravamine, si non comparet in termino, puta quia ille iudex procedit de facto, & ex arbitrio sibi concessio, sicut exequutores Cameræ, & isto casu inquit, potest appellari: ant de hoc non timeat probabiliter, & tunc non potest appellare.

Secundus casus est in citatione ad locum non totum, seu suspectum, quia isto casu potest citatus appellare, ut ex sententia Canonistarum, & Innocentii in cap. 2. preterea. tom. 3. de dilat. refert Bal. in d. l. 2. num. 12. q. 2. ff. de appell. recip. vel non, & ex Bar. referunt Bellam. d. cap. 12. super eo. q. 13. num. 16. de appell. & Guid. Pap. tract. de appell. q. 79. sub num. 52. fol. 59. & quod isto casu possit citatus appellare coram honestis personis, scribit Bal. in l. 2. sub num. 7. vers. venio ad citationem. C. de episcop. aud. item sed adverte, quod Innoc. quem citant, non loquitur de appellatione.

Contraria opinio, nempe quod non possit appellare de iure civili à citatione verbalis, iudetur, quia vel in ipsa citatione exprimitur aliquid, propter quod citatus non teneatur comparere, & tunc citatio est nulla, vel non exprimitur aliquid tale, & tunc vel iudici est notum, quod citatus non teneatur comparere, & similiter citatio est ipso iure nulla, vel iudici non est notum, & in uno citatio valet, & nullo ex his casibus posse appellari, scribunt Bar. & Bellam. supra ci-

tati, & quod est, qui est citatus ad locum, notoriè non tutum; non est necesse appellare, refert, & sequitur Branch. in cap. 47. ex parte tua. sub num. 10. vers. in gl. 1. de appell.

Imò, quando citatio est nulla, citatus minus tenetur venire ad iudicem ad petendū, sibi assignari locum tutum, sed tamen prudenter faciet, si mittat causā forem, Innoc. in dicto cap. 2. sub num. 9. de dilat. seu si appelleret coram honestis personis, inferendo causam quare non comparet, quāvis & si non appelleret; si locus est notoriè suspectus, non tenetur comparere; nec de suspensione loci appellare, Bal. in l. 2. sub num. 7. vers. venio ad citationem. C. de episcop. aud. & quod, si est notorium, locum non esset tutum, citatus non teneatur comparere; quia citatio est notoriè iniusta, & idē non adest citatio, scribit Branch. in dicto cap. 47. ex parte tua. sub num. 10. vers. in gl. 1. de appellat.

Imò amplius si locus est notoriè non tutus, minus tenetur citatus mittere ad allegandum de loco non tuto, siq. in casu isto notorium excusat non solum ab onere probandi, sed etiam ab onere allegandi, ut refert, & sequitur Branch. sub dicto num. 10.

Deniq. esto nullus, quod hæc citatio graver, tamen quia citatus potest comparere, vel mittendo procuratorem, ex sola comparitione revocare gravamen, frustra daretur ei appellatio, Bal. in l. 2. sub num. 7. vers. venio ad citationem. C. de episcop. aud. & Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 5. num. 1. tom. 1. fol. 361. & facit quod scripsi supra q. 5. num. 88.

Hanc articulum late examinant Abb. in dicto cap. 2. num. 16. vers. quicquid vultis de dilat. & Branch. d. cap. 47. ex parte tua. num. 13. & seq. vers. sed videris, quos poteris videre, si placet.

Reserta prima opinio, quod possit appellare.

Intellige eandem opinionem, ut sit vera quando locus nec personæ, nec causæ est tutus, quia tunc potest appellare, secus est si esset totus causæ & non personæ, quia tunc posset in litere procuratorem, & cessabit omnis suspicio, ut ex Ang. de Perus. refert, & sequitur Ang. de Aret. in l. 2. num. 25. ff. de appell. recip. & hoc est, quod scribit Rebuff. tract. de senten. execut. art. 7. gl. 5. num. 8.

Cccc fallen.

fallens quomodo fol. 362. dicitur sic, quod potest appellare quando nec per se, nec per procuratorem potest comparere.

Extende primo eandem opinionem sic intellectam, ut procedat etiam de iure iurati, quando quis citatur citatio iurati, hostis, et personaliter ducitur ad locum suspensum, nam potest tunc etiam de iure citari appellare secundum Bar. quem refert, & sequitur Bellam. in locis supra proxime citatis, & Bal. in l. 2. vers. canonice dicitur. C. de reprocap. ad.

- 12 Extende secundo, ut citatus ad locum notarium possit statim appellare, etiam si non opponatur exceptio, & etiam si iudex ignoraverit locum non esse notarium, quia iudex gravamen re ipsa, licet iudex ex alio gravamen non intendat, ut ex textu in cap. 47. ex parte tua, de appell. bene notat Franch. ibidem sub num. 13. vers. sed quantum. ubi ex Imol. refert, hunc esse stylium Rom. Curie, quia dat litteras super appellatione, absque eo, quod sit opposita exceptio, de loco non tuto.

Verum si opposita fuerit exceptio de loco non tuto, non debet citatus appellare, sed debet expectare, an iudex revocet exceptionem, vel non, secundum Imol. quem similitur refert Franch. ubi supra.

- 13 Extende tertio, etiam si locus sit notoriè non tutus: quia et si isto casu citatus non teneatur comparere, Franch. in cap. 47. ex parte tua, num. 13. in fine, vers. quando, aut de appell. & alii, quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 32. num. 16. & dicit lib. precod. cap. 9. num. 774. & citatio ipsa sit ipso iure nulla, ut ex Bar. & Bellam. retuli, & sequutus sum supra in secunda opin. & ex Afflicto. retuli, & sequutus sum dictum lib. 1. cap. 32. num. 32. & processus ipse sit nullus, ex quo citatio non debet citatum ad locum, notoriè non tutum, Franch. in dicto cap. 47. ex parte tua, num. 14. vers. sed quæritur primo, & ideo appellatio non sit necessaria, quia si sententia nulla non appellatur secundum Doct. Alex. Maran. & Rebuff. quos retuli supra lib. 1. cap. 1. num. 1. vel si ista non est necessaria appellare, ut in casu huius extensionis scribit Franch. quem retuli, & sequutus sum supra sub num. 8. vers. contra.
- 14 Tamen potest appellari, quia licet appellatio non sit necessaria, tamen non prohibetur secundum ea, quæ scripsi d. limit. 19. sub num. 1. vers. contra.

14 Subextende primo hanc extensionem, & dicta in ea, ut habeant locum etiam quando locus non est notoriè non tutus, sed tamen est notum iudici, quia tunc habent locum omnia petenda, ut in sequenti subextensione.

15 Subextende secundo, ut procedat in aliquo alia citatio, quæ expelleret aliquod iniustum, seu inhonestum, quod multipliciter potest evenire, ut ostendit Imol. dicto cap. 2. num. 3. de dilat. qui non facit differentiam in citatio sit ad locum non tutum, vel coarctat aliquod iniustum, quia citatio est nulla quodvis sit ea expellitur aliquid, propter quod appareat manifestè, quod citatus non tenetur comparere, vel iudici est notorium, quod citatus non tenetur ire, Bar. in l. 2. q. 2. princip. sub num. 22. & de appell. recipi. vel non, Bellum. l. i. cap. 12. super eo, q. 3. sub num. 1. iude appell. idem. si carcerator quæritur pro alia causa potest allegare impedimentum, & eo allegato, non potest contra eum procedi ad condemnationem, & si fuerit processum, condemnatio non valet, Afflicto. d. c. 1. quæritur regia. num. 7. & quod si citatus ad sententiam legitime impeditus non comparet, & iudex, certissimus de impedimento, sententiam nihilominus ferat, illa sententia sit nulla, & tamen Rot. quam refert, & sequitur Lancell. gradulo arcent. par. 2. cap. 12. de arcent. & in causa appell. pend. ampl. 1. princip. num. 3. & 1. d. c. 35. & quod si iudex, habens cognitionem, procedat, processum sit ipso iure nullus, scribit Bar. l. 2. de Vant. quos retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. sub num. 40. vers. contra, & ex Bar. l. 2. de Char. & Odo. retuli, & sequutus sum lib. precod. cap. 9. num. 5. 909. vers. secundus effectus. & consequenter si citatus potest appellari sententia nulla, ita etiam potest appellari à citatione nulla, quia citatio est semper in contemptu iudicii, non tamen appellatio est necessaria.

16 Extende quarto, ut minus magis possit appellari, quando non constituit notoriè, quod locus non esset tutus, quia tunc processum tenet, nisi appelletur, Franch. in cap. 47. ex parte tua. sub num. 14. vers. sed quæritur primo, de appell. ubi quod licet citatus sit passus violentiam ita, quod non potuerit comparere ad tribunal iudicis, & adversarius fecerit sibi claudi hostia, potius ita, quod non potuerit habere accessum ad iudicem,

dicem, tamen, inquit, valeret processus, & sententia, nisi appelleretur, & temerario appellacionis venit irritanda.

Adverte etiam hanc quantum extensionem quod licet non fuerit appellatum, tamen si pariter perit restitutio in integrum, ut restitui de sequutus sum lib. preced. cap. 9. no. 1908.

17. Extende quinto, ut possit appellari etiam si ex propria culpa citatus locus non sit tutus, quia licet procedat ex propria culpa, tamen potest allegari locus non tutus, Franch. in d. cap. 47. ex parte tua. num. 20. in fine, & num. 21. versio. vide de appell. & adde quæ scripti supra lib. 1. cap. 32. nom. 30.

18. Confirmatur primo hæc extractio, quia licet inimicitia iudicis processerit ex culpa & facto proprio ipsius partis, quæ allegat ipsum iudicem suspectum, tamen potest pars illum, vel inimicum, allegare suspectum, & recusare, Franch. in d. cap. 47. ex parte tua. num. 22. & latius in cap. 6. item specia. lib. 9. q. 19. sub num. 44. ibi, sed certe quoad casum nostrum, de appell.

Confirmatur secundo, quia licet merus non appellandi processerit ex propria culpa, tamen excusat, ut restitui & sequutus sum supra q. 6. num. 15. ampl. 1.

19. Extende sexto, ut procedat etiam si citatus offerretur saluiconductus, quia adhuc citatus non tenetur comparere, Ang. de Arcton l. 2. nu. 26. ff. de appell. recip. Franch. in d. cap. 47. ex parte tua. num. 24. vers. in ex. gl. de appell. si eym. Mascari. & Gail. quos restitui & sequutus sum supra lib. 1. cap. 32. num. 17.

20. Restringe primo declarando hanc extensionem, ut procedat, quando locus non est tutus propter inimicitias capitales, quia tunc cautio saluiconductus est fragilis, Franch. ubi supra, & ex Boff. Clar. & Mascari. restitui, & sequutus sum lib. preced. cap. 9. nu. 1775.

Secus est, quando non est tutus propter guerras generales in patria, quia tunc tenetur comparere, si alij conseruerunt tutæ accedere cum literis saluiconductus, Franch. ubi supra, Rot. Affl. Mascari. & Marchef. quos restitui, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 32. num. 28.

21. Restringe secundo, ut non procedat, quando locus non esset tutus propter baptismum datum, quia tunc, concessio saluiconductus, tenetur comparere, ut restitui, & sequutus sum lib. preced. cap. 9. sub nu. 1774. vers. in fine, & lib. 1. cap. 32. num. 29. & 30.

Septimè obstruunt, dom edem Prætoris C. n. l. aris Lucensis.

22. Declara primo pro maiori intelligentia, huius secundi casus posui supra num. 8. locum non tutum dici tribus ex causis.

Prima propter proprias inimicitias, Franch. in cap. 47. ex parte tua. nu. 2. vers. primo vide. de appell. & ad hanc causam tendunt quinta extensio, & prima restrictio, posita supra num. 17. & 20.

Secunda propter inimicitias proprias Civitatis, Franch. ubi supra, & ideo si Guelphus citatur ad locum, in quo regnant Gabelini, vel de contra, locus dicitur non tutus, Franch. in d. cap. 47. ex parte tua. sub num. 20. vers. tertio vide de appell.

Tertia propter pestem, & intemperiam aeris, Franch. in d. cap. ex parte tua. num. 23. vers. vltimo quæritur. de appell. Hier. Priedel. tract. de pest. & eius p. i. ubi, rubri de iudic. num. 1. & seq. tom. 18. fol. 176. in fine, & 177. Glos. Affl. Gail. & alij, quos restitui, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 32. num. 33.

23. Declara secundo, ut exceptio loci non tenet possit allegari per quemcumque abque alio mandato, & satisfactione, ut disputando concludit Franch. in d. cap. 47. ex parte tua. num. 15. q. 2. in fine, vers. concludite ergo. de appell. hancque opin. uti veniorem, do communè sequutus sum lib. preced. cap. 9. num. 1912. & poteris videre in isto passu quæ in utramque partem allegat Gail. in conclus. lib. 2. tit. de except. concl. 3.

Et hæc satis, reliqua aliqua huius materie habet d. cap. 9. num. 1775. & 1915.

24. Tertius casus est, quando citatur non citandus, quia tunc potest appellari à citatione, Guid. Pap. tract. de appell. q. 49. sub nu. 39. tom. 5. fol. 59. & quod si iudex delegatus, cognoscendo contra expressum in, rescripserit, velit citare non expressum, possit appellari, scribit Greg. Tholinam. tract. de appell. lib. 7. cap. 11. sub num. 2. vers. si quis vocetur. fol. 86.

25. Quartus casus est in citatione per edictum à qua possit appellari, quando iudex civilis citat per edictum extra casus positos in elem. 1. de iudic. quia dicitur gravare partem, sentit Bar. in extravag. ad repromittendum in verba, per edictum dicens, quod si citaret in casibus non permittis posset per iudicem appellacionis infringi processum, & hanc concludit de appell. 5. 1. cap. 3. nu. 184. vers.

eodem modo, ubi refert, & sequitur, quod à citatione per edictum, & ab ommissione citationis potest appellari.

Contra istam quatuor casum motus Inolij l. 4. §. prator ait. sub num. 15. ff. de damn. infect. dicens, quod hoc fons non est verum, quia, si iure permississet iudex civilis facit citationem per edictum extra casum dictæ elem. ex quo ius civile id sibi permittat, non dicitur gravare partem, Alex. in addita ad Bart. in l. 2. verfi. secundo principaliter. nu. 12. in verbo. appellare à citatione, si de appell. recip. vel non citat eundem Inol. sed, nihil determinando, remittit se ad id, quod scribit in d. §. prator ait. ubi tamen nihil scribit de materia appellationis.

- 36 Exemplifica secundo in interlocutoria, qua iudex præstitit dilationem breviorē, ea, de qua in l. 1. C. de dilat. quia tunc non datur appellatio, Bar. in l. 2. sub num. 24. q. 2. ff. de appell. recip. quem refert, & sequitur Bellam. in cap. 1. 2. super eo. quæst. 20. sub num. 22. de appell. & apertius idem Bar. ibidem. q. 3. princip. num. 22. dicens, non posse appellari, quia non gravatur; nam, si non potest probare in prima dilatione, poterit secundam vel tertiam, ratione esse, quia in abbreviando iudex habet arbitrium, ut tetuli, & sequitur sum lib. p. ced. cap. 3. num. 49. & quod totum tempus instantiæ sit constitutum in arbitrio iudicis, dummodo non excedat instantiam præfixam à iure, scribit Bar. d. l. 2. quæst. 2. num. 24. in fine, ff. de appell. recip. vel non, quem Bellam. d. cap. 1. 2. super eo. quæst. 20. nu. 22. in fine de appell. refert, & sequitur in omnibus, adeo quod de verbo ad verbum eum transcripseris in illa lectione, & potuisset se expedire unico verbo, dicens, approbo omnia, quæ Bar. dixit in d. l. 2.

Contra istam exemplificationem quando dilatio, seu terminus ad probandum est nimis brevis, scribit Bal. in l. 2. num. 8. verfi. sed qui queritur in fine C. de episc. aud. dicens, quod in probationibus stat tota virtus causæ, ideoq. ille, qui nimis arctatur, potest appellare, quia tale gravamen est aptum ad inferendum sibi penam præiudicium.

- 37 Exemplifica tertio in absolutoria ab observatione iudicis, lata propter lapsum instantiæ, seu propter ineptum libellum, seu quia non fuit plenè probatum, quia est mera interlocutoria, ut scribunt Papien. Jaf. Maran. & Gail. quos tetuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 93. sub num. 4. Pelyu. in

rubr. sub num. 16. verfi. sententia absoluta, verfi. finem, de sens. & re iud. referentia, & sequens, quod est mera interlocutoria omni respectu, & Contar. in l. unica, limit. 6. nu. 2. & 4. in fine. C. si de monen. possit. & quod sententia ab observatione iudicis sit interlocutoria, pulchre ostendit Franch. in cap. 60. cum cessante. nu. 60. verfi. vigesimoquarto. de appell. & ideo non datur ubi ex appellatio, Contar. dicitur limit. 26. num. 2. & 2.

Secus si sit lata ex alia causa, quæ concernat meritum causæ, ut puta, absolute, quia fuisse alias absolute, quia perscripti sit, ansegiisti, vel quia, lire pendenti, satis fecisti, vel, absolute ab observatione iudicis, & proventio, ad hoc non esse vicerius audiendum, ex quo sæpius fuit contrarium, nam eiusmodi absolute dicitur definitiva, seu habet vim definitivæ, ut ex eisdem retuli, & sequitur sum dicto cap. 93. sub num. 40. & quod si absolute imponeret finem controversiæ, & de cetero agi non posset, puta, si iudex absolutus æt, quia soluerit, vel quia ocellus, seu vulnus atus potuerit impunè offendere, & similibus casibus dicitur definitiva, scribit Franch. dicto cap. cum cessante. num. 60. in fine, & ita intelligas doctrinam, quam refert, & sequitur Felin. sub dicto nu. 16. verfi. sententia absoluta, & propterea datur appellatio, Contar. d. limit. 26. num. 3. & 4. & sub num. 5. & ita intelligas Bar. in l. 2. ante. sententiam. verfi. quinto quæro. nu. 17. ff. de appell. recip. vel non, Bellam. cap. 12. super eo. q. 16. nu. 16. verfi. finem, & q. 17. num. 18. de appell. & alios, quos refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. §. 1. cap. 3. num. 5. fol. 72. dum scribunt, ab absolute ab observatione iudicis dari appellationem, vide eundem Ruginell. §. 1. cap. 2. in verbo. absolute. num. 40. & seqq. & nu. 43. ubi ponit distinctionem, quam non refert.

Contra primum membrum huius exemplificationis oppono dupliciter. Primo, quia illa absolute (propter ineptitudinem libelli) est interlocutoria, habens vim definitivæ, Crescen. de off. 6. alias 132. sententia. num. 2. & seqq. de appell. & quod absolute ab observatione iudicis semper habeat vim definitivæ, scribit Grauat. in annoi. ad præf. Vestr. lib. 3. cap. 10. num. 6. verfi. finem, fol. 69. quia absolute ab observatione iudicis non sperat aliam sententiam post se, Maran. in suo spec. 3. par. 6. par. princip. in verbo, & demum fertur sententia. sub nu. 41. fol.

fol. 438. Secundo oppono, quia ab obseruatione iudicij potest appellari etiam si sit uerba interlocutoria, quia ubi interlocutoria sic talis, ut post se non speretur alia diffinitio, potest appellari. Papien. in pract. in form. libell. act. real. in glos. per. vestram. sub. num. 3. fol. 84.

Quando, & quomodo possit perueniri ad absolutoriam ab obseruatione iudicij in causis civilibus, vide supra lib. 1. cap. 93. num. 3. vers. bis cognitis.

De absolutorie ab obseruatione iudicij in causis criminalibus, qualiter, & quando in eis fecerit, vide supra lib. 1. cap. 94. num. 1. in fine, & u. 3. & cap. 95. per totum.

De absolutorie sententia in causis criminalibus vide infra limit. 49.

28 Infero ex hac quadragesimali prima limitatione, quod iudex à quo potest procedere, pendente appellatione ab interlocutoria, & procedendo, non distulit attentare, & ideo non efficitur locus attentatorum reuocationis, cap. 7. non solum. vers. illa uero quæ post appellationem de appell. in 6. Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & innou. appell. pendend. limit. 1. num. 1. & seq. fol. 358. & quod in materia attentatorum commissorum, appellator pendente, hæc sit regula, ut siue appellatio sit iudicialis, siue extrajudicialis, dummodo appellatio non sit à sententia diffinitiva, nunquam reuocetur attentata ante omnia, nisi primo iustificetur veritas causæ appellationis, scribit Rot. dec. 44. alias 344. licet in causa. num. 1. de appell. in nou. Franch. ex illo textu in cap. 49. significantibus. num. 8. ibi, vltimo tenementi. & num. 10. de appell. & Rebuff. tract. de appell. art. 16. glos. 1. num. 14. tom. 3. fol. 515. & probatur ex d. cap. non solum.

29 Extende primo hanc illustrationem, ut multo magis possit procedere, pendente reuocatio ad appellandum, & ideo gesta post sententiam interlocutoriam, pendente tempore ad appellandum, non sunt attentata, Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 11. de attent. pendend. temp. ad appell. limit. 3. num. 30. fol. 345. & cap. 12. de attent. & innou. appell. pend. limit. 2. num. 30. in fine, fol. 361.

30 Extende secundo eandem illustrationem, ut iudex à quo possit non solum procedere, pendente appellatione, seu reuocatio, ut dicti, sed possit etiam reuocare ipsam interlocutoriam, & reuocando eam, annullaret processum, qui medio tempore esset factus à iudi-

ce appellationis, Lancel. dicta limit. 1. num. 15. & seq. fol. 358. & quod iudex possit reuocare interlocutoriam, scribunt Ant. de But. Abb. Gail. Alex. Dec. Iaf. & Rip. quos retuli, & sequor sum infra q. 19. tem. 1. concl. 6. num. 3. vers. confirmatur.

31 Subextende primo, ut possit non solum reuocare ipsam interlocutoriam, sed possit postea reuocare ipsam reuocationem, & sic deinceps, præsertim iuxta stylum Auditoris Camere, qui vtius hac extensione, & subextensione etiam in decretis diffinitiuis, seu habentibus vim diffinitiuorum, reponendo modo vniui, & indeo alterum; Is enim, contra quem Auditor Camere interinquitur, solet appellare, & Auditor Camere solet tunc eum reponere, & aduersarius appellatus solet appellare à repositione, & Auditor Camere solet eundem reponere à repositione, prout de hoc stylo Auditoris Camere mentionem feci supra lib. 1. cap. 97. sub num. 105. vers. sed iudex. & infra q. 19. tem. 1. concl. 6. sub num. 24. vers. confirmatur, & iuxta eam, quæ de reuocatione interlocutorie scribunt Rot. dec. 12. alias 392. si audirnt, de probat. in nou. & loquendo de visu Rom. Cariz. Velli. in prax. lib. 8. cap. penult. ut lit. pend. num. 6. fol. 151. & Gallef. ad form. camer. oblig. rubi. reliqua de processu. num. 29. tom. 6. par. 1. fol. 362. & Lancel. dicta limit. 1. num. 13. & 14. tom. 3. fol. 358. de qua re læt nos infra dicta quæst. 19. tem. 1. concl. 6. num. 3. & seqq.

Contra hanc subextensionem oppono dupliciter.

Primo, quia secundum aliquos, quos retuli infra dicti tem. 1. concl. 6. num. 62. vers. infero. iudex bis tantum, & non vltra potest interlocutoriam reuocare.

32 Secundo, quia tam crebra mutatio, & reuocatio non est laudabilis, præsertim in personis ecclesiasticis, clem. cum illusio. de reuocant. & in personis grauib. ut sunt iudices, Rip. in l. 14. quod iussit. nu. 1. si de re iud. & in omnibus cap. 17. qd. semel de reg. iur. in 6. variatione enim nutriuntur litres, augentur expensæ & labores, & efficitur eadem, ut sit ab importuna sollicitudine litigantium potius, quam à hanc pendere videatur.

33 His oppositionibus potest responderi, quod sapientis est mutare consilium in melius, ut scribit Franch. in cap. 60. cum eccles. tante. not. 3. sub num. 3. & Dec. not. 3. num.

29. de appell. vnicuique enim licet errorem suum corrigere, Dec. cod. noi. 5. num. 19. & melius est scriptum corrigere, quam expectare, quod ab alijs corrigatur, Dec. cod. noi. 52. num. 21.

34 Subextende secundo, vt in tantum possit reuocare, quod possit appellatorem citare ad audiendam reuocationem, & vbi appellans citatus non compareat, & iudex reuocet in termino interlocutoriam, possit ex tunc libere in causa procedere, ac si appellatio interposita non esset, cap. 19. si à iudice. in fine de appell. in 6.

35 Subextende tertio, vt possit interlocutoriam reuocare non solum ante definitiuam sententiam, sed etiam post definitiuam sententiam, quando illam interlocutoriam ferret cum ipsa definitiuam, vel post, & induceret inouationem, vt retuli, & sequus sum supra quest. 3. num. 14. vel. infero quarto.

36 Declara illam extensionem, & subextensionem iuxta ea, quae scripti infra num. 41. & 42.

37 Restringe primo eandem illationem, posita supra. num. 28. dum dixi, iudicem à quo posse procedere, non obstante appellatione, vt hoc non sit verum quando in appellatione exprimitur iusta causa appellationis, iuxta septimam sublimitationem, quam posui infra num. 217. & seqq. vbi videas.

38 Restringe secundo, vt non procedat quando iudex ad quod canonicè inhibuisset, quia tunc gesta appellatione pendente, veniunt reuocanda inquam attentata ante omnia, absque eo quod aliter primo iustificetur casus appellationis, cap. 7. non solum. vers. illa verò. de appell. in 6. Franch. in cap. 49. significantiis. num. 9. de appell. & Lancell. tra. de attent. par. 2. cap. 12. de atten. & in nou. appell. pend. limit. 1. num. 45. in fine, & num. 46. fol. 359. & nu. 101. vers. 8. fol. 360. nam, sequuta inhibitione, non potest iudex à quo videretur procedere, adde quae scripti supra liber. cap. 97. sub num. 53. ibi, dico ab appellatione, & supra limit. 4. num. 26. & limit. 6. memb. 7. num. 102.

39 Restringe tertio, vt non procedat si sententia excommunicacionis, & censurarum lata post interpositam appellationem ab interlocutoria, quia non tenet, ex quo fuit lata appellatione pendente, Lancell. d. limit. 7. num. 47. & 48. fol. 359. & nu. 90. vers. sexto. fol. 360.

40 Restringe quarto, vt non habeat locum in gestis post appellationem interpositam in electione ecclesiarum cathedralium, quicquid enim post appellationem sit in huiusmodi electionibus iterum est, & hoc procedit non solum in appellatione ab interlocutoria iudiciali, sed etiam in appellatione extrajudiciali, Lancell. dicta limit. 1. num. 49. fol. 359.

41 Restringe quinto, vt non procedat quando iudex à quo detulisset appellationem, quia per delationem suspendit, seu abdicat à se iurisdictionem, Bar. in l. 4. eius qui. q. 2. sub num. 5. de appell. recipien. & in l. 40. intra vtd. vers. quæro de aliquibus. sub num. 2. de minor. 25. ann. Soc. conf. 38. pro de cisione. col. 7. nu. 1. lib. 1. Felyn. in cap. 17. qualiter & quando. il primo. fallen. 4. num. 14. de accusat. Maran. in suo spec. par. 6. ad. 2. princip. in verbo, & quandoque appellatur. limit. 2. num. 209. fol. 487. Lancell. d. limit. 1. num. 50. & num. 66. & seqq. fol. 359. & scripti supra lib. 1. cap. 97. sub num. 53. & supra limit. 6. princip. memb. 7. num. 87. & seqq. & perfectum num. 99. & adde quae scripti supra limit. 36. num. 4.

Declara, vt abdicet exercitium iurisdictionis, sed non iurisdictionem, vide supra. q. 1. num. 168.

Extende primo hanc quintam restrictionem, dum dixi, quod iudex, deferendo appellationi, abdicat à se iurisdictionem, vt procedat tam in delegato, quam in ordinario; Franch. in cap. 5. cum appellationibus. S. si verò. num. 1. not. 2. de appell. in 6.

42 Extende secundo, vt in tantum abdicat à se iurisdictionem, vt neque grauamen, seu interlocutoriam possit reuocare, Abb. in cap. 60. cum cessante. num. 15. cas. 5. Franch. num. 14. limit. 5. Card. Alex. sub num. 40. fallen. 6. & Dec. fallen. 6. num. 50. de app. Gemin. in cap. 4. vt super, sub num. 6. vers. sed quæro an iudex. ibi in contrarium. de appell. in 6. Alex. in l. 4. quod iussi. fallen. 3. num. 16. inf. sub nu. 36. vers. limit. 2. quando. si. de re iud. Felyn. in cap. 17. qualiter & quando. il primo. fallen. 4. num. 14. de accusat. & Lancell. dicta limit. 1. num. 20. ibi, secundo nisi. fol. 358. & quod iudex post traditionem apostolorum delatorum non possit reuocare grauamen, refert, & sequitur Gemin. in cap. 1. S. in quibus. num. 4. vers. quæro an iudex. de appell. in 6.

Subextende primo hanc extensionem, vt procedat



procedat etiam si vellet reuocare grauamen ante tempus tradendorum apostolorum, quia licet non tradiderit apostolos, tamen sufficit, quod detulerit appellationem, nisi Bar. & ceteri, citati nu. precedenti in reuocacione quinta, loquuntur simpliciter in eo, qui detulit appellationem.

Nec obstat, quod Gemin. cap. 1. §. in quibus num. 4. & cap. 4. vt super. nu. 6. vers. sed quæro an iudex. de appell. in 6. dicat, quod potest reuocare ante tempus tradendorum apostolorum.

Quia respondeo, hoc esse verum, supposito, quod iudex alias non detulerit.

Subextende secundo, vt procedat post tempus dandorum apostolorum, quia denegatio, vel non datio apostolorum habet vim delationis quoad suspendendam iurisdictionem iudicis, vt, si cum non prius iurisdictione, prius saltem exercitio ipsius, & consequenter processus, quem postea faceret, esset nullus, vt refert & sequitur Gemin. in cap. 4. vt super. num. 6. vers. sed quæro an iudex. de appell. in 6. & adde quæ scripta supra quæst. 13. nu. 46. & 39. & ideo, denegatio apostolorum, vel non datio, non potest reuocare grauamen.

- 43 Extende tertio, vt oecumque de partium consensu possit grauamen reuocare, Rot. decisi. 8. alias 70. si iudex det, & decisi. 49. alias 363. ex hoc insurrexit. de appell. in nou. quas citat etiam Lancelot. tract. de asteno, par. 2. cap. 12. de attent. & inno. appell. pend. limit. 1. nu. 72. vers. quarto. fol. 339. & quod ubi fuerit appellatum ante sententiam diffinitiuam, & iudex à quo detulit appellationem, non possit etiam de communi consensu appellantis, & appellati redire ad priorem iudicem, scribit Abb. in cap. 70. interposita. §. ille denique. sub num. 4. vers. sed vt claus habeas. de appell. & tenuit Rot. supra citata.

Contra hanc excusationem tenent Franch. in cap. 5. cum appellationibus. §. si vero. sub num. 5. de appell. in 6. Idem Franch. in cap. 60. cum cessante. sub num. 14. limit. 5. vers. secundo aduerte. & Dec. fallen. 6. sub num. 51. ibi, in hoc tamen contrarium. & Card. Alex. sub num. 40. fallen. 6. de appell. qui testatur, hanc esse opinionem communem. & eam extendit, vt sufficiat consensus appellantis: & in hac opinione contra extensionem videtur rescribere idem Lancel. d. limit. 1. sub num. 74.

- 44 Retenta hac opinione contra extensionem.

Amplia primo eam, vt habeat locum in ordinario, prout subrestringendo retuli, & sequutus sum infra nu. 50. & scribunt ij, quos citauit in seq. proxima ampl.

Amplia secundo vt habeat locum, non solum in ordinario, sed etiam in iudice delegato, & arbitro, Franch. vbi supra, & quod de communi consensu appellantis, & appellati possit redire ad iudicem à quo, siue is sit ordinarius, siue delegatus, scribit idem Franch. in cap. 70. interposita. §. ille. denique. sub nu. 17. vers. aliquando & sexto. de appell. reprobata Rot. d. decisi. 49. in fine, de appell. in non, quæ admittit hanc ampliationem solum in ordinario, & non in delegato.

- 45 Amplia tertio, vt et integra possit reuocare, & causam reassumere, etiam accedente solo consensu appellantis, Et. 3. ch. in d. cap. 60. cum cessante. num. 15. limit. 5. ibi, amplius per prædicta. de appell.

- 46 Extende quarto etiam si res esset integra, Lancell. ead. limit. 1. num. 74. nam licet iudex reuocaret grauamen, tamen non recuperat iurisdictionem abdicatam, Paris. cons. 106. bonifacius. in fine num. 23. lib. 4.

Contra hanc quartam extensionem adducit & videtur resistere idem Lancelot. sub eod. num. 74. & facit vigentes, quæ scribit idem Lancell. quem retuli, & sequutus sum infra nu. 50. vers. subrestringe secundo.

- 47 Extende quinto, vt postquam detulit non possit delationem reuocare, neque causam reassumere, & quod non valeat processus, alias legitime agitur per iudicem, qui detulit appellationem, cum eius iurisdictione sit deuoluta ad superiorem, scribit generaliter, non faciendo mentionem, au detulerit appellationem à diffinitiuam, vel ab interlocutoriam, Abb. in cap. 55. dilectis. nu. 12. & Franch. num. 7. not. 7. de appell. & quod non possit amplius delationem reuocare etiam si res sit integra, refert & sequitur Gemin. in cap. 5. cum appellationibus. §. si vero. num. 6. vers. sed pone quod iudex & Franch. sub num. 4. vers. in gl. in verbo remittenda. de appell. in 6. & quod non possit reuocare delationem, etiam si detulisset appellationem frivola scribit Lancell. d. limit. 1. sub num. 80. ibi, decimo. fol. 339.

Restringe hanc extensionem, vt non procedat, quando sunt plures iudices, quorum alter non detulit, quia tunc is, qui detulit, potest

potest se ponitum, vide supra quæst. 13. sub  
nu. 23. vers. declaro quarto. & quod si duo  
iudices proculdubio interlocutoriam, quo-  
rum unus detulerit appellacionem, is possit  
suam delacionem reuocare antequam alius  
detulerit, scribit Lan. effor. tract. de attent.  
par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell.  
peud. limit. 1. nu. 88. vers. quinto. fol. 359.

Extende sexto vi delatio ad deuoluat  
iurisdictionem ad superiorem, vt deuoluat  
etiam si appellacioni deficerent aliqua so-  
lemnitas, & iurisdictionem a se abdicet etiam  
delatio sit iniusta, vt retuli, & sequutus sum  
supra limit. 36. sub num. 4.

48 Declara extendendo quando iudex di-  
ctus detulisse appellacionem, prout declarauit  
supra limit. 6. princip. memb. 7. nu. 92. &  
seqq. vbi videas.

49 Subrestringe primo eandem quiritam re-  
strictionem, vt non procedat quando iudex  
ad quem remitteret ei causam, quia tunc  
potuit procedere, Rot. decis. 8. alias 70. si  
iudex & decis. 49. alias 363. ex hoc sub nu.  
4. de appell. in nou. Fel. in cap. 17. qualiter  
& quando, il primo, fall. 4. nu. 14. de accusat.  
& Lancell. cad. limit. 1. num. 81. fol. 359. de-  
latio enim iudicis à quo non operatur con-  
tra iudicem ad quem, vt remittere non pos-  
sit, si velit, Fian. h. in cap. 5. si appellatio-  
nibus. S. si verò. sub num. 4. vers. in glo. in  
verbo remittenda. de appell. in 6. adde quæ  
scripsi infra memb. 3. num. 34. quod si iu-  
dex ad quem receperit appellacionem, & eam  
non remittat, non potest procedere, etiam  
si utraque pars consentiat, quod prout ede-  
ret, vide supra limit. 2. sub num. 105. vers.  
confirmatur.

50 Subrestringe secundo, vt non procedat  
in iudice ordinatio, vel alio, qui possit adiri  
per viam querelæ, quia si ab eius interlocu-  
toria appelleretur, & is deficiat, possunt ra-  
men partes, re inter se, etiam eo impariter,  
& procedere, & valebit processus, Rot. d. de-  
cis. 49. alias 363. ex hoc. velius finem, sub  
num. 4. ibi, prima tamen opinio. de appellat.  
in nou. Card. Alex. in cap. 60. cum cessante.  
sub num. 40. fallen. 7. in fine, ibi, hæc ta-  
men dux limitationes. de appell. Lancell. d.  
limit. 1. num. 81. in fine & 82. fol. 359. &  
licer Lancell. nihil dicat de delatione, tamē  
sic est intelligendus, quia prout edic, limi-  
tando quintam regulam, quam posuit supra  
ibi dēum. 66. & in hoc videtur rescidere  
Gemin. in cap. 5. cum appellacionibus. S. si

verò. num. 12. vers. sed dubium. in fine, &  
Franch. sub num. 5. de appell. in 6. quem  
retuli, & sequutus sum supra sub num. 43.  
vers. contra. & sub num. 44. vers. amplius se-  
eundo. & quod iudex ordinarius possit re-  
uocare interlocutoriam postquam detulit  
appellacionem, scribit Franch. in cap. 60. cum  
cessante. sub nu. 14. limit. 5. vers. sed aduer-  
te primo. de appell.

51 Subrestringe tertio, vt non procedat,  
quando iudex admiserit appellacionem cum  
clausula (si & in quantum) vide quæ scripsi  
supra limit. 6. princip. memb. 7. nu. 100. vers.  
subrestringe primo.

52 Subrestringe quarto, vt licet iudex post  
delacionem non possit procedere ad vtro-  
riam in causa, tamen potest præfigi te tera-  
minum ad proseguendam appellacionem,  
vt refert, & sequitur Gemin. in in cap. 1. S.  
in quibus. sub num. 4. vers. quarto an iu-  
dex. de appell. in 6. & ex Fian. h. retuli,  
& sequutus sum supra quæst. 14. sub num. 7.  
vers. huius oppositioni. & quod possit, pen-  
dente appellacione, præfigere terminum ad  
prosequendum appellacionem, etiam si non  
incontinenti, sed ex aliquo intervallo id  
faciat, scribit Lancell. d. limit. 1. num. 86. &  
87. fol. 359.

53 Prosequor restrictiones, omittas supra,  
num. 41.

54 Restrige sexto, vt non procedat, quan-  
do iudex à quo, debite requisitus, non di-  
cit apostolos; tunc enim post requisitionem, &  
non datinonem apostolorum non potest vire-  
tus procedere, & procedendo, processus est  
huius, vt ex Lancell. retuli, & sequutus sum  
supra quæst. 13. nu. 59. vel confirmatur se-  
eundo. vbi videas.

55 Extende hanc restrictionem, vt neque  
possit grauamen seu interlocutoriam reuo-  
care, Card. Alex. in cap. 60. cum cessante.  
sub num. 40. fallen. 7. de appell. & Felyn. in  
cap. 17. qualiter & quando, il primo, fall. 4.  
num. 14. in fine, de accusat.

56 Subrestringe primo eandē restrictionem,  
vt non procedat, quando esset appellatum  
viva voce, quia ad hoc, vt procedat restri-  
ctio debet esse appellatum in scriptis, vide  
supra quæst. 13. sub num. 46. sub decl. 1.

57 Subrestringe secundo, vt procedat solum  
in delegato, & non in ordinario, quia ordi-  
narius potest reuocare etiam iuxta iuratio-  
nem, Card. Alex. loco supra proxime ci-  
tato.

58 *Restringe, septimo, vt non procedat, quando interlocutoria mandata esset executioni, quia tunc eam amplius reuocare non potest, Bar. in l. 1. quod iussim. 16. vers. quarto an iussim. Alex. num. 14. fallit. 9. Soc. num. 30. vers. tertia conclusio. & num. 53. vers. secunda conclusio. Ias. sub nu. 32. & Rip. sub num. 19. fallit. 10. & Iulius num. 3. vers. declara istam conclusionem. Et de re iud. Franch. in cap. 60. cum cessante, limit. 9. num. 20. Card. Alex. sub num. 40. fallit. 11. & Doc. in fine nu. 60. de appell. Rom. cons. 126. vlt. prædicta in princ. Felyn. in rubr. sub num. 15. vers. non obli. gl. de sent. & re iud. & in cap. 17. qualiter & quòdo. il primo fallit. 5. num. 15. col. 10. de accusat. Ias. in l. 5. serui electione. nu. 13. ff. de leg. 1. L. ane. l. d. limit. 1. cum. 23. ibi, quando. fol. 358. Broderod. tract. de appell. par. 2. tit. 3. col. 58. limit. 8. col. 59. Menoch. tract. de retin. poss. remed. vlt. q. 11. num. 56. & 57. fol. 130. dicens, quòd iudex, qui iussit, alterum ex contentendibus esse in possessione, & alteri inhibuit per modum summarissimi iudicii, cum prepararetur partes ad rixam, non potest hanc interlocutoriam reuocare, cum quia hæc causa celeritatem desiderat, tum quia executionem seum trahit, & de cõmuni opinione testantur Card. Alex. & Rip. in locis supra proxime citatis.*

59 *Pone casum huius restrictionis; quando is, qui non est procurator, comparer tanquam procurator, & aduersarius opponit contra eius mandatum, & tamen iudex pronuntiat, eum esse legitimum procuratorem, & consequenter, stante ista pronuntiatione, lis cum eo, vii legitimo procuratore, contestatur; quia isto casu post litem contestationem, quæ est executio illius pronuntiationis, iudex non potest illam pronuntiationem reuocare, Soc. in d. l. quod iussit. nu. 56. vers. ex quibus, ff. de re iud. & Franch. in d. cap. cum cessante, limit. 9. sub num. 10. de appell.*

60 *Pone alium casum, quando iudex interlocutus est, dandæ esse fidei iussor, & ista datus est, quia non potest hæc interlocutoria, reuocari, nisi de partium consensu, Franch. citatus num. præcedenti.*

*Alios non nullos casus vide apud eundem Franch. vbi supra.*

61 *Extende primo hanc restrictionem, vt procedat siue fuerit executioni mandata i*

*parte, siue à iudice, Card. Alex. & Lantell. in locis supra proxime citatis, & lex in effectum residet Franch. eod. cap. cum cessante, limit. 9. num. 20. versus finem.*

62 *Extende secundo, vt procedat etiam si esset talis interlocutoria, quæ secum traheret executionem sine facto hominis, sed ex ipsa lege, quia iudex non potest eam reuocare, Alex. in d. l. quod iussit, fallit. 9. num. 24. & Ias. sub num. 32. ibi, amplius etiam, ff. de re iud. & Card. Alex. d. cap. cum cessante, sub num. 40. fallit. 13. de appell. & alij, quos referi & sequitur Tiraguius l. si vnquid in verbo, reuertatur. num. 309. vers. & in simili, C. de reuoc. donat.*

63 *Ad maiorem huius extensionis cognitionem, & praxim dõ aliqua exempla.*

*Primum exemplum est, quando iudex pronuntiat aliquem non esse adiectum, de quo exemplo scripsi infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 38. seu pronuntiat, aliquem non esse admiittendum ad probandum, Ias. citatus num. præcedenti.*

64 *Secundum exemplum est, quando iudex pronuntiauit, non respondendum positionibus haberi pro confesso, quia iudex non potest reuocare hanc interlocutoriam, ex quò habet executionem à lege, Rip. in l. 1. quod iussit. sub num. 33. ff. de re iud. & quòd iudex non possit reuocare interlocutoriam, quæ declarauit contumacem haberi pro confesso, scribunt Paul. de Castr. Cepol. Bec. Flam. Cart. & Modeo o. quos reuolui, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. num. 105. vers. contrariam. & vers. secundo confirmatur, vbi dixi esse communem, & seruari in practica.*

65 *Tertium exemplum est, quando iudex in possessorio summarissimo iubet, alterum ex contentendibus esse in possessione, & alteri inhibet ne ad possessionem accedat, quia est interlocutoria, quæ secum executionem trahit, & ideo iudex non potest eam reuocare, vide supra nu. 58. in fine, & Ias. limit. 6. memb. 1. nu. 5. vers. subextende tertio.*

66 *Subrestringe eandem restrictionem, vt non procedat tribus casibus.*

*Præter casus est, quando reuocaretur de consensu partium, quia tunc posse reuocari testantur ipse Bar. Alexan. Soc. Ias. Card. Alex. & Felyn. in locis supra proxime citatis in restrictione num. 58. & Bar. in l. 1. si, nu. 4. vers. habes enim, ff. de prætor. ity pul. & Beco. cons. 107. & si vera. nu. 2. lib. 2. & quòd*

posset se poenitere; vide supra quæst. 3. sub nu. 53. vers. declara quarto. & quod si duo iudices proculsus interlocutoriam, quorum vnus detulerit appellationem, is possit suam delationem reuocare antequam alius detulerit, scribit Lancell. tract. de arrest. par. 2. cap. 22. de arrest. & in nou. appello pend. limit. 1. nu. 88. vers. quinto. fol. 359.

Extende sexto vt delatio adeo deuoluat iurisdictionem ad superiorem, vt deuoluatur etiam si appellationi deficeret aliqua sollemnitas, & iurisdictionem a se abdicet etiam si delatio sit iniusta, vt retuli, & sequutus sum supra limit. 36. sub num. 4.

48 Declara extendendo quando iudex dicatur detulisse appellationem, prout declarauit supra limit. 6. princip. memb. 7. num. 91. & seqq. vbi videas.

49 Subrestringe primo eandem quinque restrictionem, vt non procedat quando iudex ad quem remitteret et causam, quia iuno posset procedere, Rot. decis. 8. alias 70. si iudex. & decis. 49. alias 363. ex hoc. sub nu. 4. de appell. in nou. Fel. in cap. 17. qualiter & quod ocul primo, fall. 4. nu. 1. 4. de accusat. & Lancell. ad. limit. 1. num. 81. fol. 359. delatio enim iudicis a quo non operatur contra iudicem ad quem, vt remittere et non possit, si velit, Franch. in cap. 5. cū appellationibus. §. si verò. sub num. 4. vers. in glo. in verbo remittenda. de appell. in 6. adde quæ scripsi infra memb. 3. num. 34. quod si iudex ad quem receperit appellationem, & cā non remittat, non posset procedere, etiam si vtraque pars consentiret, quod procederet, vide supra limit. 2. sub num. 105. vers. confirmatur.

50 Subrestringe secundo, vt non procedat in iudice ordinatio, vel alio, qui possit adiri per viam querelæ, quia si ab eius interlocutoria appelletur, & is deferat, possunt tamen partes, re integra, coram eo comparere, & procedere, & valere processus, Rot. d. decis. 49. alias 363. ex hoc. vers. finem, sub num. 4. ibi, prima tamen opinio. de appellat. in nou. Card. Alex. in cap. 60. cum cessante. sub num. 40. fillen. 7. in fine, ibi, hæ tamen duæ limitationes. de appell. Lancell. d. limit. 1. num. 81. in fine & 82. fol. 359. & licet Lancell. nihil dicat de delatione, tamē sic est intelligendus, quia procedit, limitando quinque regulam, quam posuit supra ibidem num. 66. & in hoc videtur residere Gemin. in cap. 5. cum appellationibus. §. si

verò. num. 12. vers. sed dubium. in fine, & Fraoch. sub num. 5. de appell. in 6. quem retuli, & sequutus sum supra sub num. 432 vers. contra, & sub num. 44. vers. amplius secundo. & quod iudex ordinarius possit reuocare interlocutoriam postquam detulit appellationem, scribit Franch. in cap. 60. cum cessante. sub nu. 14. limit. 5. vers. sed aduertit primo. de appell.

51 Subrestringe tertio, vt non procedat, quando iudex admisisset appellationem contra clausula (si & in quantum) vide quæ scripsi supra limit. 6. princip. memb. 7. nu. 100. vers. subiicte primo.

52 Subrestringe quarto, vt licet iudex post delationem non possit procedere ad vltiora in causa, tamen posset prafigere reminimum ad proseguendam appellationem, vt refert, & sequitur Gemin. in cap. 1. §. in quibus, sub num. 4. vers. quæro an iudex. de appell. in 6. & ex Franch. retuli, & sequutus sum supra quæst. 14. sub num. 7. vers. hinc oppositio. & quod possit, pendente appellatione, prafigere terminum ad proseguendum appellationem, etiam si non incontinenti, sed ex aliquo intervallo id faciat, scribit Lancell. d. limit. 1. num. 86. & 87. fol. 359.

53 Prosequor restrictiones, omittas supra, num. 41.

54 Restrige sexto, vt non procedat, quando iudex a quo, debere requisitus, non dedit apostolos, tunc enim post requisitionem, & non dationem apostolorum non potest vltius procedere, & procedendo, processus est heitus, vt ex Lancell. retuli, & sequutus sum supra quæst. 13. nu. 59. vers. confirmatur secundo. vbi videas.

55 Extende hanc restrictionem, vt neque possit grauamen seu interlocutoriam reuocare, Card. Alex. in cap. 60. cum cessante. sub num. 40. fillen. 7. de appell. & Felyn. in cap. 7. qualiter & quod. il primo, fall. 4. num. 14. in fine, de accusat.

56 Subrestringe primo eandem restrictionem, vt non procedat, quando esset appellatum, viua voce, quia ad hoc, vt procedat restrictio debet esse appellatum in scriptis, vide supra quæst. 13. sub num. 46. subdecl. 1.

57 Subrestringe secundo, vt procedat solum in delegato, & non in ordinario, quia ordinarius potest reuocare illam interlocutoriam, Card. Alex. loco supra proximè citato.

Re-

- 58 Restrige, septimo, vt non procedat, quando interlocutoria mandata esset executioni, quia tunc eam amplius reuocare non posset, Bar. in l. 14. quod iussim. 16. vers. quæro an iussio. Alex. num. 24. fallit. 9. Soc. num. 39. vers. texta conclusio. & num. 55. vers. secunda conclusio. Ias. sub num. 32. & Rip. sub num. 29. fallit. 10. & Ias. num. 33. vers. declara istam conclusionem. Et de re iud. Franch. cap. 60. cum cessante, limit. 9. num. 20. Card. Alex. sub num. 40. fallit. 12. & Dec. in fine nu. 60. de appell. Rom. conf. 26. vlt. prædicta in princ. Felym. in rubr. sub num. 15. vers. non obli. gl. de sent. & re iud. & in cap. 17. qualiter & quando. li. primo. fallit. 5. num. 15. col. 10. de accusat. Ias. in l. 5. scripsi electione. nu. 13. ff. de leg. 1. d. cancell. d. limit. 1. nu. 23. ibi, quando. fol. 358. Berdesod. ita. de appell. par. 2. tit. 3. col. 58. limit. 3. col. 59. Menoch. ita. de re iud. poss. rem. vlt. q. 21. num. 56. & 57. fol. 130. dicens, quod iudex, qui iussit, aliterum ex contenditibus esse in possessione, & alteri inhibuit per modum summarissimæ iudicii, eum præpararentur partes ad rixam, non potest hanc interlocutoriam reuocare, tum quia hæc causa celeritatem desiderat, tum quia executionem secum trahit, & de cõmuni opinione restantur Card. Alex. & Rip. in locis supra proxime citatis.
- 59 Pone casum huius restrictionis, quando la, qui non est procurator, comparet tanquam procurator, & aduersarius opponit contra eius mandatum, & tamen iudex pronuntiat, eum esse legitimum procuratorem, & consequenter, stante ista pronuntiatione, licet cum eo, vlt. legitimo procuratore, contestatur, quia isto casu post lius contestationem, quæ est executio illius pronuntiationis, iudex non potest illam pronuntiationem reuocare, Soc. in d. quod iussit. nu. 56. vers. ex quibus. ff. de re iud. & Franch. in d. cap. cum cessante. limit. 9. sub num. 20. de appell.
- 60 Pone alium casum, quando iudex interlocutus est, dandū esse fideiussorē, & ita datus est, quia non potest hæc interlocutoria reuocari, nisi de partium consensu, Franch. citatus num. præcedenti.
- Alios non nullos casus vide apud eundem Franch. vbi supra.
- 61 Extende primo hanc restrictionem, vt procedat siue fuerit executionis mandata à

- patre, siue à iudice, Card. Alex. & Lantell. in locis supra proxime citatis, & ita in effectus residet Franch. eod. cap. cum cessante. limit. 9. num. 20. versus finem.
- 62 Extende secundo, vt procedat etiam si esset talis interlocutoria, quæ secum traheret executionem sine facto hominis, sed ex ipsa lege, quia iudex non posset eam reuocare, Alex. in d. quod iussit. fallit. 9. num. 24. & Ias. sub num. 32. ibi, amplia etiam ff. de re iud. & Card. Alex. d. cap. cum cessante. sub num. 40. fallit. 13. de appell. & alijs quos refert & sequitur Tirac. in l. si vnquam in verbo. reuertatur. num. 309. vers. & in simili. C. de reuoc. donat.
- 63 Ad maiorem huius extensionis cognitionem, & proximā dō aliqua exempla.
- Primum exemplum est, quando iudex pronuntiat aliquem non esse audiendum, de quo exemplo scripsi infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 58. seu pronuntiat aliquem non esse admiittendum ad probandum, Ias. citatus num. præcedenti.
- 64 Secundum exemplum est, quando iudex pronuntiauit, non respondentem possessionibus haberi pro confesso, quia iudex non potest reuocare hanc interlocutoriam, ex quod habet executionē à lege, Rip. in l. 14. quod iussit. sub num. 33. ff. de re iud. & quod iudex non possit reuocare interlocutoriam, quæ declarauit contumacem haberi pro confesso, scribunt Paul. de Cast. Cepol. Bee. Flam. Cart. & Modern. quos reuult, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 97. num. 105. vers. contrariam. & vers. secundo confirmatur. vbi aliam esse communem, & seruari in practica.
- 65 Tertium exemplum est, quando iudex in possessorio summarissimo iubet, ab eorum ex eorum contenditibus esse in possessione, & alteri inhibet ne ad possessionem accedat, quia est interlocutoria, quæ secum executionem trahit, & ideo iudex non potest eam reuocare, vide supra nu. 58. in fine, & in l. limit. 6. memb. 2. nu. 5. vers. subextende tertio.
- 66 Substringe eandem restrictionem, vt non procedat in tribus casibus.
- Primus casus est, quando reuocaretur de consensu partium, quia tunc posse reuocari restantur iisdem Bar. Alexan. Soc. Ias. Card. Alex. & Felym. in locis supra proxime citatis in restrictione num. 58. & Bar. in l. 5. fin. nu. 4. vers. habes eam. ff. de prætor. stat. pul. & Bero. conf. 107. & si vera. nu. 2. lib. 2. & quod

\* quòd huius obcedent omnes \*, quòd possit reuocari etiam sine illa causæ cognitione, testatur Franch. in loco supra proxime citato.

67. Secundus casus est, quando reuocaretur cum causæ cognitione, quia tunc possit reuocari, Bar. Alex. Inf. Soccr. Card. Alex. Felys Dec. & Bero. in locis supra proxime citatis, & Lancell. dicta limit. 1. num. 25.

Secus si reuocaretur sine causæ cognitione, quia tunc, si reuocatur parte citata, possit à tali reuocatoria appellari, vt ex Innoc. testat, & sequitur Franch. dicto cap. cum cessante limit. 9. sub num. 20. quòd si reuocetur, prius etiam non citata, reuocatoria effect nulla, Franch. ibidem num. 21.

68. Tertius casus est, quando interlocutoria fuerit iuuuata, seu nulla, vt per 2, quia fuerit lata sine citatione, siquæ abique causæ cognitione, quia tunc poterit reuocari, quæuis fuerit executio vel mandata, Felyn. d. cap. 17. qualiter & quando. il primo, fallent. 5. num. 15. limit. 3. de accusat. Inf. in l. 1. qd iussit. sub num. 32. vers. limita & intellige. ff. de re iudic. & Lancell. dicta limit. 1. num. 26. fol. 358.

69. Restringe octauo, vt non procedat quando iudex ad quem inhibuisset, quia tunc non possit interlocutoriam reuocare, testibus Hostin. cap. 60. cum cessante & Card. Alex. sub num. 40. fallent. 10. de appell. Felyn. in 2. d. cap. qualiter & quando. il primo, fallent. 4. sub num. 4. de accusat. & Lancell. d. limit. 1. num. 21. ibi, tertio, fol. 358.

Contra hanc restrictionem mouet, dubitando de ea, Abb. in dicto cap. cum cessante. num. 16. cas. 7. & teneat, respondendo omnibus, Franch. limit. 6. num. 16. & Dec. fol. 358. 7. sub num. 53. de appell.

70. Reienta hac opin. contra restrictionem, si placet.

\* Extende eam, vt possit reuocare non solum post inhibitionem, sed etiã post citationem, vt in his terminis loquitur Franch. ibi supra.

71. Reienta autem restrictione.

\* Substringe primo eã, vt procedas quãdo inhibitiõ effect legitima, secus si nõ effect legitima, quia tunc possit iudex, non obstante inhibitione, eam reuocare, vt refert, & sequitur Lancell. d. limit. 1. num. 22. fol. 358.

72. Substringe secundo, vt procedat quando sententia interlocutoria effect valida, secus si effect nulla, quia tunc possit iudex eam reuocare, non obstante inhibitione, Franch.

in cap. 60. cum cessante, ml. 17. vers. amplius & intellige. de appell. & Lancell. ead. limit. 1. sub num. 22. ibi, item intellige, fol. 358. 10.

73. SYBLIMITA. In nunc eandem limitationem, vt non procedat de iure canonico, quia potest appellari etiam ab illi rei locus oria, cap. 12. super eo. il secundo, de appell. & cap. 1. cordi. eod. in 6. Pet. de Belp. in l. vnica, num. 9. vers. cautis. ff. in nou. appell. pen. & in l. 1. vnica, num. 1. in fine, C. de procur. Cyn. in l. 7. ante sententia. & Paul. de Castr. num. 1. C. quon. appell. non recip. Bal. in l. 2. num. 4. vers. quæ o modo. C. de epis. aud. Aug. Arret. in l. 2. num. 23. ff. de appell. recip. Franch. in rubr. sub num. 17. ibi, sed de iure canonico & in d. cap. super eo. sub num. 14. & num. 16. vers. ex quibus. de appell. & in rubr. num. 1. ante fine, eod. in 6. Maran. in suo spec. par. 6. ad 22. principia verbo, & quandoque appellatur limit. 1. 4. num. 303. & 308. fol. 504. Capel. Tholof. dec. 6. v. 1. num. 2. Velle. in prax. lib. 7. cap. 3. sub num. 1. & Grauat. in amos. ad eum, lib. 3. cap. 10. num. 6. Carau. in rit. 264. num. 6. & Constan. in vnica, in 3. oppos. sub num. 4. vers. & licet iura canonica, & limit. 3. num. 4. C. si de momen. poss. & quòd non sit quæstio secundum canonem, quòd possit appellari ab interlocutoria, scribit Spec. de appell. in quibus, num. 19. vers. sed nunquid. ibi. fol. 187. & quòd de iure canonico possit appellari à quolibet grauamine, scribunt Aug. Arret. Franch. & Constan. locis supra proxime citatis, & adde quæ scripti supra limit. 40. sub num. 17.

74. Rationes huius sublimitationis varij varijs assignant.

\* Prima, & ternaia est illa ratio, quam exogitauerunt Petr. de Bellap. in l. 5. ab executione. vers. finem, C. quorum appell. non recip. & latius Cyn. in l. 7. ante sententia tempus, C. eod. dicens, quòd iura canonica in hoc sunt iniqua, & non respexerunt nisi extortionem pecunie, & ideo adhibent citibus appellationes, & causas permittunt delegari iure imperitis; sed quòd Petr. & Cyn. hoc scripserint, non est mirandum, quia sunt proclues contra Canonistas, vt loquendo de Cyn. scripti lib. p. ced. cap. 1. num. 109. Bredetod. in tract. de appell. par. 1. tit. 3. col. 8. littera B. & C. non adeo licentiosè locuti sunt, nimis amara, & superflua cura permittam esse à canonibus appellat. & tione à quibusus grauaminibus, forte quòd melius



fine, C. de iureiur. propt. calum. §. i. l. 7. ante sententia. num. 1. C. quor. appell. non recip. de qua litum immort. alitate scribitur in Spec. in tit. de appell. §. nouo breuiter. vers. item iusta causa. num. 4. quem citant etiam Boer. ad finem suorum decisionum, in tract. de auct. mag. conf. sub num. 8. & Contar. in L. unica. appell. §. nu. 8. C. si de momen. poss. & nos citauimus supra lib. 1. cap. ult. in princ. dicens in quadam Anglica dec. natorum causa, quæ tunc coram eo pendebat, fuisse disputatum ultra trigintaquatuor annos priusquam deueniret ad litem contestationem.

Sed aliter scribit Bellam, quæ citauit hæc ead. limit. infra memb. 3. num. 18. & 19. dicens non esse locum ecclesiasticum in eodem, ubi lites ita bene & celeriter terminentur, sicut in Romana Curia.

- 81 Restringe primo declarando eandem sublimitationem, ut procedat quando in appellatione ab interlocutoria exprimitur iusta causa, quia tunc est, quod ius canonicum admittit appellationem ab interlocutoria, cap. 62. cum causam. in fine, cap. 63. dilectio, vers. finem, & apertius in cap. 59. ut debitus. de appell. & clem. appellanti. eod. tit. Fran. in cap. 18. consuevit, il secundo, nu. 1. & 3. vers. amplius etiam de appell. & quod tam de iure ciuili, quam de iure canonico requiritur expressio causæ in appellatione ab interlocutoria, scribit Marches. tract. de commiss. par. 2. in commiss. appell. cap. 1. nu. 45. fol. 12. Ergo cum ita sit, etiam Pet. de Bellapet. & Cyn. citati supra num. 74. obloquuti sunt contra ius canonicum.

- 82 Nota illatius, quod si hæc restrictio est vera, confutatur sublimitatio, quia etiam de iure ciuili admittitur appellatio ab interlocutoria, si in appellatione exprimitur iusta causa, ut sentit Bar. in l. 7. xii. prætor. nu. 3. vers. item uera, ff. de immor. vigila. eiqn. 200. dicens, quod de iure ciuili nunquam appellatur ab interlocutoria, nisi exprimat iusta causa appellationis, & Marches. ubi supra, & latè explicat Ang. Arez. in l. 1. sub num. 6. si de appell. recip. & hoc notabile consumatur ex eo, quia ius ciuile rejicit appellationem in uocatis, ut retuli & sequutus sum supra limit. 4. num. 1. & seqq. & tamen admittit, si in ea exprimat iusta causa, ut retuli eadem limit. 4. nu. 13. restit. 1. & retuli, & sequutus sum num. 47. & 93. Similiter rejicit appellationem in qui-

bendam delictis, ut retuli ead. limit. 4. nu. 76. & tamen admittit, si exprimat rationabilis causa, ut retuli & sequutus sum ibidem num. 84. Rejicit etiam appellationem in iudicio manentem possessionis, ut scripsi supra limit. 6. memb. 3. nu. 3. & tamen admittit, si exprimat iusta causa, ut dixi ibid. nu. 103. & seqq. ergo sicut in his rejicit, & admittit, si exprimat iusta causa, ita etiam dicere debemus in appellatione ab interlocutoria.

- 83 Restringe secundo, ut non procedat de iure canonico hodierno, quia etiam constitutiones pontificie probant appellationes à mera interlocutoria, ut retuli supra q. 7. num. 90. in fine, & regulæ Cancellariæ, ut retuli supra lib. 1. cap. 97. fol. num. 53. vers. finem, & sacrum Conc. Trident. cap. 20. sess. 24. de reformat.

- 84 SVBLIMITA II. loquendo etiam de iure ciuili, ut non procedat quando grauamen interlocutoria non potest reparari per appellationem à diffinita, quia tunc appellatur etiam ab interlocutoria, ut ex Cyn. Bar. Paul. de Caste. Franch. & alijs retuli, & sequutus sum supra limit. 6. princip. memb. 7. num. 19. vers. secunda ratio. dixi etiam supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 53. vers. finem, & num. 81.

1. Confirmatur hæc sublimitatio ex his, quæ dixi supra dicta limit. 6. princip. memb. 8. num. 14.

- 85 Declara quando interlocutoria dicatur continere grauamen irreparabile, prout ampliando, & extendendo declarauimus supra d. limit. 6. memb. 7. sub num. 39. vers. subdecima. & num. 40. & pluribus seqq.

86. 1. Extende primo eandem sublimitationem, ut procedat etiam si possit reparari, sed cum magna difficultate, seu non siue magno præiudicio per ea, quæ ex Bar. Menoch. Maran. & alijs retuli, & sequutus sum supra limit. 6. memb. 8. num. 3.

- 87 Extende secundo, ut in tantum possit appellare, ut indec à quo non possit procedere ulterius appellatione pendente, & procedendo possit à stupore resisti, ut refert & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 12. de attent. & in nou. appell. pend. limit. 1. num. 100. ibi, tertio, fol. 360.

2. Aduerte, quid hæc extensio posset procedere quando agitur de acquisitione personæ corporis, afflictiæ, puta mortis, ut in isto casu loquitur Angel. in l. 39. addictus, nu. 17. C. de appell. & Felyp. in cap. 27. quærenti. sub



sub num. 6. verſ. idem ſi terrios de off. & poteſt. Iud. deleg. quos & alios citat Lancell. ubi ſupra: ſecus ergo ſi contineat aliud genus grauaminis pecunia redimibilis. Vltimius adhuc ego nunquam docerem iſtam praxim, niſi pluſquam noſtorie conſtaret de iuſta & legitima appellacione, quia alias eſſet praxis periculola.

- 88 Exiende tertio, vt in tantum poſſit appellari ab interlocutoria teneat ſecum grauamen reparable per appellacionem à diſſiniua, vt lex, ſeu ſtatutum, quod contrarium ſtatueret, eſſet iniquum, quia præſtaret occaſionem iudicibus perperam interloquendi per ea, quæ ſcribit Fedes. de Sen. conſ. 66. cum ſecundum, quem reſert & ſequitur Franc. Bec. conſ. 31. quod appellati. lib. num. 2.

- 89 Exiende quarto, vt habeat locum etiam in foro Capitoliuo, quia ſtatuta Vrbis lib. 2. cap. 171. prohibent appellacionem ab interlocutorijs, quæ alias per diſſiniuam, ſeu in ipſa diſſiniua reparari poſſunt: ergo in alijs, quæ non poſſunt reparari, permittuntur.

- 90 Exemplifica primo iſtam ſublimitationē in interlocutoria, quæ iudex pronuntiat eſſe reſpondendum libello, vel eſſe procedendū ſuper eo, non obſtantibus oppoſitis ex aduerſo: aut non eſſe reſpondendum, ſeu procedendum, illis obſtantibus, quia pars grauata poteſt appellare; nam ſi pronuntiatio ſit negatiua, non eſſe reſpondendum, ſeu nō eſſe procedendum, poteſt appellari, quia non ſperatur alia diſſiniua; ſi verò pronuntiatio ſit affirmatiua, eſſe procedendum, ſeu reſpondendum, adhuc poteſt appellari, quia grauamen ſirigandū illatum non poteſt tolli per appellacionem à diſſiniua, Bar. in l. 1. q. 4. num. 16. ff. de appell. recip. vel non, & Bellam. in cap. 12. ſuper eo. q. 16. ſub num. 16. de appell. & quòd grauamen vexationis & fatigationis nō ſit reparable cum appellacione à diſſiniua, & quòd interlocutoria rariſſa, vel expreſſa, producens aliam fatigationem poſt ſe, ſit appellabilis, ſecus ſi poſt ſe non produceret aliam fatigationem, vt puta, quia iudex ante adiudicationem elegit aſſimatores, ſcribit & declarat Felyn. in cap. 2. ſuborta. ſub num. 4. col. 4. de ſen. & re iud. & quòd, ſi iudex admittat libellum, inepitum, reus poſſit appellare, ex quòd cogitur procedere ſuper facto, quod non poteſt reparari, ſcribunt Bar. in l. 2. q. 5. num. 11. C.

de epiſc. aud. Felyn. ubi ſupra, & Guid. Pap. decif. 75. ſed circa. nu. 3. ibi, ſed quid ſi iudex. & ſimiliter poteſt appellari: ſi libellus ſit obſcurus, Bal. d. l. 2. num. 12. Guid. Pap. tract. de appellat. q. 60. nu. 45. fol. 59. & dicta decif. 75. ſub num. 3. Reginell. tract. de appellat. l. 2. cap. 3. num. 57. & quòd reo perentee declarati libellum ab actione, & actione non declarare, poſſit reus appellare, quia licet appellatur ab incertitudine libelli, ſcribit Franch. in cap. 49. ſignificantibus. in ſummario, & num. 3. nam reus poteſt petere ab actione, quòd ſibi demonſtretur digito, & ad oculū locus, vel fundus petitus, eo quia nō eſt bene certus ex demonſtratione, facta in libello, reſert, & ſequitur Franch. eod. cap. ſignificantibus. nu. 7. & iſta exemplificatio procedit non ſolum de iure canonico, ſed etiam de iure ciuili, ceſſibus Bar. & Bellam. ſupra citatis.

- 91 Exiende primo iſtam primam exemplificationem, vt habeat locum etiam in inquiſitione male formata, id eſt, in caſu, quo oon debet formari, ſecus ſi reus diceret, eſſe male formaram, eo quòd ipſe eſt innocens, Bal. d. l. 2. q. 4. nu. 10. C. de epiſc. aud. quæ citat & ſequitur Ang. Arer. in l. 2. num. 3. r. verſ. octauo addit. ff. de appell. recip. vel non.

- 92 Exiende ſecundo, vt habeat locum etiam in foro Capitoliuo, ſi ante hanc interlocutoriam, & litis conſellationem fuerit oppoſita aliqua exceptio, impediens litis ingreſſum, quia, ſi iudex grauet partem in aliqua ex dictis exceptionibus, poteſt pars grauata appellare, ſeruata tamen forma, vt in ſtat. Vrbis, lib. 2. cap. 171.

- 93 Declara iſtam extensionem, vt appellatio non audiarur, niſi facto depoſito, vide ſupra lib. 1. cap. 97. ſub num. 53. verſ. ſed tu ciuis.

- 94 Exemplifica ſecundo, & fraternizet cum precedenti, quòd iudex intulit pronuntiationem, eſſe procedendum ad vltiora, quia poteſt appellari, vt ſcribunt Bar. & Paul. de Caſtr. in l. 4. eius qui. num. 1. & ſeqq. ff. de appell. recip. vel non, idem Bar. in l. 2. aore ſententiam. verſ. quinto quæro. num. 17. ff. eod. dicens poſſe appellari, ſi exceptio, quæ opponebatur, erat legitima, cum tale grauamen non poſſit reparari per appellacionem à diſſiniua; ſi enim iudex cogit me litigare reſpoſe, quod non debeo, talis moleſtia non poterit tolli per appellacionem à diſſiniua, quia continet grauamen, conſiſtens in facto,

cohzrensque personae, Bellam. cap. 12. super eo. q. 16. num. 16. in fine, & clarus q. 17. nu. 18. de appell. Fulv. Paccian. tract. de probat. lib. 1. cap. 38. sub num. 40. vers. sed ab hoc. & num. 41. & 42. & Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 199. & quod gravamen dicatur irreparabile in diffinitiva, quando est talis interlocutoria, quae compelli ad factum, videlicet, ut procedat teneatur, vel aliud facere quis, cum factum infirmum esse non possit, ideo illud gravamen censetur irreparabile, scribit Rebuff. tract. de sent. exce. act. 10. gl. 1. num. 3. vers. secundo. tom. 1. fol. 403. & quod gravamen dicatur irreparabile, quando continet factum, quia cum infirmum fieri non possit, habetur pro irreparabili, scribit Lancel. tract. de arbit. par. 1. cap. 12. de arbit. & in nov. appell. pend. inquit. 1. nu. 96. fol. 360. & quod ideo, quando index pronuntiat, nullam de exceptionibus propositis esse admittendā, possit ab hac interlocutoria appellari, scribit Spec. tit. de appell. fin. in quibus. num. 30. vers. ceterum. lib. 2. fol. 187. & quod si admittatur, vel rejiciatur exceptio peremptoria, possit appellari, quia in interlocutoria habens vim diffinitivae, scribit Maran. in suo spec. in 3. par. 6. par. in verbo, & demum sentit sententia. num. 44. versus finem, fol. 438.

- 95 Amplia hanc exemplificationem, ut habeat locum tam si index post oppositam exceptionem dilatoriam, quam si post oppositam peremptoriam pronuntiet, esse procedendum ad ulteriora, quia etiam in pronuntiatione super ipsa exceptionibus lata datur appellatio, nam quod in exceptione dilatoria appellatur, scribit Ang. Arzet. in L. 2. num. 36. vers. quæro si opponatur. si de appell. c. 1. p. & patet primo, quia si index pronuntiet super competentia iudicis, datur appellatio, ut retuli, & sequutus sum supra limit. 6. princip. memb. 7. nu. 47. vel exemplifica secundo, & num. 50. patet secundo in pronuntiatione super legitimitate procuratoris, à qua datur appellacionem retuli, & sequutus sum d. limit. 6. memb. 7. num. 67. vers. exemplifica tertio. patet tertio in pronuntiatione super legitimitate tutoris, à qua pronuntiatione datur appellacionem retuli, & sequutus sum eadem limit. 6. memb. 7. nu. 68. vers. exemplifica quarto. patet quarto in pronuntiatione super exceptione prescriptionis, quia si index, ea non obstante, pronuntiaverit esse procedendum, datur ap-

pellatio, ut deducit Contar. in l. unica, §. 1. in 1. 2. 5. 4. num. 16. & leqq. & clarus num. 19. & leqq. C. si de mom. poss. diceps, quod si sit opposita exceptio liquida p. & c. typus, vel statim liquidabilis, impedit huius ingressum, & ideo si index procedat, reiecta ista exceptione, poterit appellari: similiter in exceptione peremptoria, quod si iudex ea non obstante, pronuntiaverit esse procedendum, datur appellatio, innuit idem Contar. d. 3. 4. num. 13. in fine, loquens de exceptione prescriptionis, peremptorie opposita, quod enim exceptio prescriptionis sit peremptoria, scribunt Gloss. Ant. de Barn. & Abb. quos retuli, & sequutus sum memb. seq. nu. 5. vel exemplifica secundo.

- 96 Subamplia eandem ampliationem, ut procedat etiam in tacita interlocutoria, rejiciente exceptiones, procedendo ad ulteriora, nam sicut poterit appellari, quando index expresse pronuntiat, esse procedendum ad ulteriora, non obstante exceptione opposita, haec etiam poterit appellari, quando procedat ad ulteriora, neglecta exceptione opposita, quia ab ista tacita pronuntiatione super exceptione poterit appellari; sufficit enim, quod tacite rejiciat, procedendo ad ulteriora, licet index nihil loquatur verbo, sed solum facto compellat; quia non minus est facere, quam dicere, Franch. in cap. 67. ex parte M. not. 5. nu. 4. & 8. de appell. hacque est communis opinio, quam loquendo in terminis iuris communis, refert & sequitur Gallef. ad form. cam. obliq. par. 3. cap. de liquid. lib. nu. 18. fol. 361. quod etiam à tacita reiectione exceptionis, quae resultat ex processu ad ulteriora, licitum sit appellare non minus, quam ab expresse interlocutoria, quae ferretur super ipsa reiectione.
- 97 Et maxime poterit appellari ab ista pronuntiatione, de procedendo ad ulteriora, quando oppositas exceptiones reservaret in fine litis, ut scribunt Abb. cons. 14. induit trinitatis. vers. secundo probatur. nu. 2. lib. 1. Fulv. Paccian. tract. de probat. lib. 1. cap. 58. num. 50. Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. num. 303. & ex Foalyn. retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 102. num. 2.
- 98 Ratio est, quia de emergente praesudiciali, & de negotio principalis simul tractari non potest, quia esset confundere, & ordinare processum, quae confusio, & inordinatio

natio processus non potest reparari per appellationem à diffinitiva, Bald. in aut. habita. num. 38. vers. quanto nunquid ab ista circa mediu. C. ne fil. pro par. & alij, quos refert & sequitur Becce, cons. 3. quod appellari. sub nu. 2. & pro hac ratione addo quæ scripti supra limit. 6. memb. 7. num. 19. rot. str. 12.

99 Declara extendendo exemplificationem, de qua supra nu. 94. & eius ampliationem, & subampliationem, ut non solum detur appellatio, ut dixi, sed casu, quo index procederet ad vteriora, non adhibita causæ cognitione super exceptione opposita, processus sit nullus, ut retuli, & sequutus sum supra limit. 6. princ. memb. 7. sub nu. 60. vers. confirmatur. totius tamen est ad tollendam omne dubium, ut interponatur appellatio à processu ad vteriora, quæ eo ipso, qd aliquid reperitur productum, seu oppositum in acta, presumitur, qd iudex illud viderit, & cognoverit, Franch. in exp. 67. ex parte M. sub nu. 10. versus finem, col. ult. de appell.

100 Exemplifica tertio in interlocutoria, quæ iudex concedit reo tantam dilationem, quæ excedit tempus instantiæ, quia hoc gravamen est irreparabile, & ideo potest ab ea appellari, ut retuli supra q. 15. sub num. 67. vers. contra tamen.

101 Exemplifica quarto, quando iudex denegat copiam, quæ potest ab illa negatione copiar appellari, ut dixi supra lib. 1. cap. 100. num. 9.

102 Exemplifica quinto, quando iudex admittit tertium ad impediendum executionem, qui tamen non probaverit suum interesse, quia à tali admissione potest appellari, ut dixi supra limit. 6. memb. 4. nu. 107. vers. amplia primo.

103 Exemplifica sexto in non admissione exceptionis litis pendente, seu prænuntiationis, quia si, opposita prænuntiatione, iudex nihilominus procedat, potest is, qui eam opposuit, appellare, ut retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 12. num. 71.

104 Exemplifica septimo in non admissione, seu admissione procuratoris, seu tutoris, vel alterius comparens, quia à tali pronuntiatione appellatio, vide supra limit. 6. princ. memb. 7. num. 67. & seqq.

105 Exemplifica octavo, quando iudex pronuntiat se competentem, vel incompetentem, vide supra d. limit. 6. memb. 7. nu. 47. & seqq.

106 Exemplifica nono, quando iudex pronuntiat, defendendum esse appellantis, quia à tali interlocutoria potest appellari, ut refert, & sequitur Añsin in praes. 5. q. 3. cap. 2. limit. 4. & ex eo refert, & sequitur Rugonell. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 74.

107 Extende hanc exemplificationem, ut habeat locum etiam in refectione appellationis, quare si iudex ad quam respicit appellationem, incontinenter poterit appellari, Bar. in l. 1. in fine, sub num. 3. C. quot. appell. non recip. & alij, quos citavi, & sequutus sum infra num. 146. vbi vides.

108 Exemplifica de iure in sententia, quæ iudex ob exceptionem oppositam pronuntiat, non esse procedendum ad vteriora, quia datur appellatio, nam habet etiam vim diffinitivæ, ut retuli, & sequutus sum infra num. 150.

109 Extende primo istam exemplificationem, ut sicur potest appellari ab interlocutoria, de non procedendo, ita etiam possit appellari ab interlocutoria, revocanda, quæ nuda, procedi, quare si iudex appellationis, revocando interlocutoriam iudicis à quo de non procedendo ad vteriora, pronuntiet, procedendum esse ad vteriora, poterit appellari, & hoc etiam in terminis capitulari Rotæ Civitatis Lucensis, & multo magis in terminis iuris communis, maxime autem quando in eadem interlocutoria sunt reservatæ exceptiones in fine causæ.

Sed huius extensionis occasione, & pro eius praxi, & integra explicatione recensisco casum, quem, dum essem Prætor Civitatis Lucensis, habui in facto super ista extensione: casus est iste. Reus ante litem contestatam opposuerat coram iudice, actorem non esse audiendum, & consequenter non esse procedendum ad vteriora, iudex, vix qd exceptione de qua reus opponebat, erat de iudicibus litis ingressum, pronuntians non esse procedendum ad vteriora, actor appellavit ad Rotam Lucensem ex dispositione capitulari Rotæ cap. 29. Rotæ Lucensis admittit appellationem, ex tribus illis Rotæ Andronibus (hoc enim numero constat) vobis confirmavi sententia iudicis à quo, & rescriptis quæ inferantur, pronuntiantes, esse procedendum ad vteriora, reservatis exceptionibus in fine causæ: reus ab ista infirmitate, lata à duobus, appellavit ad Illust. DD. Anianos, qui appellationem admiserunt in forma, & causam appellatam addidit lano.

Intentionis delegatarum: de iudic. delegatus, stru-  
cturæ secundum, vultu sine causam.

Patet, dubitaturque, an sententia delegati  
effectus nullam habeat iurisdictionem, de qua  
ad hoc iurisdictionem non potest appellari  
lari, & quoniam index delegatus. Auditorum  
primorum causam, qui sive de eis causam  
inhibitionem, condempnatio in fuit 300 del  
in illis remanebat: hanc illas, & ideo super  
positus per quod vultu quoniam illas Reipublice  
cōtra: condempnatio, & de iudic. & ideo  
inter quos excedebat iurisdictionem fuit  
foran 30000: hanc illas iurisdictionem. Confirma-  
tionem delegati illis cognitionem  
illis dubij cū reponere vultu iurisdictionem  
ris est facienda est hanc illas iurisdictionem. Con-  
firmatio.

Retuli, sententiam non subactam nullam  
lari, & potest appellari, & fundamēta  
quibus motus sui, sunt plura, quare pro  
confirmatio hanc illas iurisdictionem, quod  
restituere vultu.

110 Primus fundamentum est, quia dicitur  
Rote cap. 9. loquendo de sententia, à qua  
bus fuit appellatum in prima instantia, ait  
si reus fuerit infirmatus, sive reus fuit in  
toto, vel pro parte, et dicitur ex ea tantum  
tunc infra tempus à statuto permissa possit  
appellari à dicta sententia infirmata, & de  
partibus infirmatis, sive reus fuerit tantum  
ad illas infirmas. Antea, reus quibus ver-  
bis constat, quod, si sententia per me iudicem  
fuerit vel appellatio reuocata à do-  
bitis ex Domini Auditoribus Rote, datus  
fuerit appellandi parti, contra quam fuit  
reodata: cum ergo in casu relato sententia  
primo redata fuit per viam appellationis  
reuocata à ducibus tantum, sequitur, quod  
poterit à reuocatoria appellari.

111 Secundum fundamentum est, quia si reus  
non allehabilis, & semel alienatus contra  
prohibitionem testam, remanet alienabi-  
lis, 1. 37. pater. §. quindocim. & ibi Doct. §.  
de leg. 3. l. inf. i. sub num. 43. vers. secun-  
do innotabilis pro qua omnia. & de off. eius  
c. 1. de Cur. l. un. tract. de for. par. 1. q. 4.  
princip. vers. secundum adducum, na. 5. nom.  
1. 6. par. 1. §. 13. Fab. de Mon. tract. de  
empt. & vend. q. 4. princip. q. 23. vers. quin-  
decim. & ibi Doct. sub num. 43. fol. 54. Cassa-  
decim. fuit etiam, sub num. 1. de rescipit.  
Rota Valt. tom. 1. num. 83. lib. 1. Redoan.  
tract. de reb. eccl. non alien. c. 33. c. 6.  
nom. 1. & seqq. & ad litteram sub num. 43.

fol. 359. Menoch. de arb. iudic. q. 4. nu. 24.  
Lancell. tract. de atcon. par. 2. cap. 4. de at-  
con. l. pend. num. 489. fol. 311. & commo-  
dus, omnia in diversis locis, vt dixi lib.  
pteced. cap. 1. nu. 644. & si reus exiam causam  
semel effecta comprehensibilis, remanet cō-  
prensibilis, si sit fides comprehensibilis est  
necessaria leges seu statuti, vt ex Bal. Rota  
Seco. Alex. Dec. de alijs statuti & sequentis  
sum de cap. 1. num. 646.

112 Et etiam causa, semel effecta appellabilis  
remanet appellabilis, Bal. con. l. 1. §. 1. l. 1.  
causa nobilium, l. in fin. num. 1. de 1. 2. de in-  
ter. vultu alimentorum Pontan. tract. de alijs  
men. cap. 19. num. 5. fol. 37. Lancel. tract.  
de atcon. par. 2. cap. 1. l. 1. l. 1. l. 1. l. 1. l. 1.  
num. 23. fol. 27. in vltima impressione de  
ad. 1. 598. & Rugin. tract. de appell. §. au-  
cap. 3. num. 279. & quod causa, quae fuit  
da appellabilis, remanet appellabilis, & si  
si deuenit ad casum, in quo ad in iurisdictionem  
poterit esse appellabilis, vt puta, si reus  
promittit stare vultu sententia, & non ap-  
pellare, & quia reus repartit sententiam fa-  
uorabilem, appellati tunc aduersarius, & si  
causa appellatio obicit sententiam reu-  
ocata, & reus, vtique reus etiam possit ap-  
pellare, bene tepus Rote, diuers. decim. 844.  
monis regalis. nu. 3. par. 3. lib. 3. fol. 17. de  
quod ideo, si reus fuerit absolutus in prima  
instantia, vulnerato instrumento executiuo  
& adus appellauerit, & in secunda instantia  
iudex ad quem iurisdictionem reuocata  
etiam, condempnando reum, possit reus ap-  
pellare, quoniam, si fuisset condemnatus in  
prima instantia, non poterit, scripti supra  
l. 1. 9. sub num. 58. vers. subeunde, quod  
idem dicendum erit in ceteris causis, l. 1.  
quibus reus condemnatus nō appellari, quia  
si is fuerit prius absolutus, & deinde condi-  
catus, poterit appellare, quare si iudex pro-  
nuntiet contra adorem ad fauorem rei, ali-  
mentum non esse solendum, sicut dicitur non  
esse solendum, & actor appellat, & in causa  
appellationis pronuntiet contra reum, ali-  
mentum esse solendum, sicut dicitur esse solen-  
dum, vtique poterit ex predictis etiam reus  
appellare, quare si sententia lata in prima  
instantia reuocatur in secunda, ite, qui ob-  
nuic in prima, poterit appellare à reuocato-  
ria, vt innuit Pontan. d. cap. 19. in fine.

113 Cōprobatur primo hoc secundum funda-  
mentum, quia causa semel effecta summaria  
semper remanet summaria, vt iurij & se-  
quius

quous sum supra quæst. 11. sub nu. 17. vel  
confutatur. quare licet vidua in medio lit-  
is nubat, tamen causa, quæ erat summaria,  
eo quia erat causa viduæ, remanet summa-  
ria, & non mutatur, l. 19. c. quædam puella.  
ff. de iustif. omni. iud. l. 10. C. omnia super titib.  
fil. cap. 45. num. 2. fol. a. 87. & causa sum-  
marie cõmissa ad instantiam actoris, potest  
etiam reus vi eodem rescripto, & eodem-  
modo procedere, Rot. decif. 32. alias 104. ap-  
pellans. sub num. 2. de appell. in nou.

114. Comprobatur secundo, quia tantum ope-  
ratur propositum in proposito, quantum op-  
positum in opposito, l. fin. §. fin. & ibi Bar.  
in summano, ff. de leg. 3. Instit. de hæred. in-  
stit. §. si plures. in fine, & de action. §. plures au-  
tem. cuius Bar. lo. Roy. & Rot. diuers. quos  
recitat, & sequitur sum. lib. preced. cap. 11.  
num. 97.

115. Sed cõmissa causa in prima instantia, &  
appellatio remota, si nubiominus deinde  
committatur causa appellations simplicis-  
ter, intelligitur in similitudine cõmissa, appella-  
tione remota, prout erat cõmissio prima  
instantiæ, Lancel. tract. de attent. patr. cap. 1.  
1. de utrens. & in nou. appell. pend. limit. 8.  
princip. sub nu. 7. verif. quarto videtur. Rot.  
5. fol. 365. ergo in opposito, si causa in pri-  
ma instantia efficiatur appellabilis ex qua-  
litate sententiæ latoris iudicis, vt in casu no-  
stræ, debet esse etiam appellabilis in secun-  
da instantia.

Non dicatur, quod hoc fundamentum  
non procedit, quia causa sua facit appellabi-  
lis de voluntate partis per eam, quæ dixi infra  
num. 124. & 115. quia respondeo, quod in  
casu relato fuit facta appellabilis in necessi-  
tate legis, cum actor, lege permittente, po-  
rueris appellare, etiam reo inuito, vt patet  
ex his, quæ scripti supra sub nu. 109. verif. sed  
huius, & infra num. 120. in fine, hacq. respõ-  
sio satis cõfirmatur ex his, quæ de cõfessio-  
ne compromissa scripti lib. preced. rap. 2.  
num. 637. 645. & 646.

116. Neque obijcias, quod causa ad certum  
effectum, seu modum effecta appellabilis, ad  
eundem, & nõ ad alium debet remanere appella-  
bilis per eam, quæ in simili dixi supra limit.  
6. memb. 9. nu. 74. sed, absolutio reo, causa ex  
parte actoris efficiatur appellabilis, scilicet ad ef-  
fectum deuolutiuum, quia non inueniuntur quid fa-  
spendat; ergo, si cõdemnetur deinde reus in  
secunda instantia, debet reus posse appellare  
solum ad effectum deuolutiuum, & non ad effectum

suspensiuum, cum ad hunc effectum non fuerit  
facta appellabilis, quia respondeo, hæc obie-  
ctione non esse absolute veram, siquidem ap-  
pellatio, sicut cetera instrumenta, operatur  
plus, & minus secundum subiectam materiã  
bene dispositã, vnde appellatio ex parte rei  
condemnat in materia appellabilis habet  
virtutem effectum deuolutiuum, scilicet, &  
suspensiuum, & tamen, si deinde absoluat  
reus, appellatio actoris habebit solum effe-  
ctum deuolutiuum, quia non inueniuntur quid  
suspendat; similiter si reus condemnatur in  
materia executiua cogitur soluere, & admit-  
titur solum appellatio deuolutiua, & tamen  
si deinde condemnatur actor ad restituenda,  
actor poterit appellare etiam suspensiuam,  
vt scripti supra limit. 9. num. 58. vnde appa-  
ret, obiectionem non esse omnino veram.  
erit autem vera in casu, de quo loquutus sum  
dicto memb. 9. nu. 74. quia in eo habet ido-  
neas rationes, quas ibi poteris videre.

Minus obijciatur argumentum, de quo in-  
seq. 9. num. 18. quia ibidem est solutio.

117. Tertium fundamentum est, quia quando  
supponimus vnicam sententiam ad fauorem  
actoris, & nullam ad fauorem rei, & agitur  
de re, in qua ius regulatur rei reicit appella-  
tionem, tunc nulla viget æquitas, vt appella-  
tio rei admittatur, cum nibi habeat contra  
sententiam latoris: at quando supponi-  
mus, quod reus fuerit absolutus, & actor ap-  
pellauerit, suadet æquitas, vt reus quoque  
possit appellare à sententiã lata ad fauorem  
actoris, per eam, quæ scribitur Cassad. decif. 1.  
de sequet. post. Vell. in pax. lib. 7. cap. 2.  
sub num. 7. Rot. diuers. decif. 634. maninus.  
num. 2. & decif. 844. montis regalis. num. 4.  
par. 3. lib. 3. dum inquit, quod licet actor, qui  
obtinuit sententiam fauorabilem, concedatur  
sequetrum contra reum condemnatum  
in petitorio, tamen, inquit, si reus ante  
actorem obtinuerit sententiam absolutiuam  
in petitorio in prima instantia, sequetur  
actori non concedatur, quia illa sententiæ  
presumptio, ob quam decernitur sequetrum,  
eliditur à sententiã contraria, antea lata,  
quod etiam scripti supra lib. 1. cap. 38. sub  
num. 18.

118. Quartum fundamentum est, quia licet à  
sententiã lata super articulo inappellabili  
non detur appellatio, tamen dabitur, si ha-  
beat connexionem cum articulo appellabi-  
li per eam, quæ scripti supra limit. 6. memb. 9.  
num. 24. 25. & 27.

- 119 At in casu nostro interlocutoria de procedendo ad vltiora, à qua non datur appellatio, habet correfpectiuam ad interlocutoriam de non procedendo, à qua datur appellatio, quæ correfpectiuas causas inter eas conueniat, quia correfpectiuas dicuntur connexæ, vt scripsi lib. præced. cap. 1. n. 367. & in materia appellationis scribit Hier. Gabr. cons. 38. sententia lata. sub num. 2. lib. 1. de quæ dicuntur connexæ relinquitor arbitrio iudicis, vt tetuli dicto cap. 1. n. 376. & in materia appellationis scribit Gabr. dicto cons. 38. n. 5. n. fine, & n. 6. ergo potuit appellare.

- 120 Quorum fundamentum est, quia licet interlocutoria de non procedendo ad vltiora, præsertim fundata in exceptione peremptoria, habeat vim diffinitiuæ, vt scripsi infra num. 190. & ideo sit appellabilis per ea, quæ scripsi infra num. 171. & sic fortior, ex quò à iudice, qui eam tulit, remoueri non potest, restibus his, quos citauit & sequutus sū infra q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 19. 22. & seqq. & interlocutoria de procedendo ad vltiora non habeat vim diffinitiuæ, itaq; mera interlocutoria, ideoq; inappellabilis, & minus fortis, ex quò potest ab eodem iudice remoueri, vt retuli & sequutus sum ead. q. 19. rem. 1. concl. 6. num. 3. tamen, si reuocet, ac lædat sententiam de non procedendo, quæ habet vim diffinitiuæ, ideoq; est appellabilis, necesse est, vt tamò magis ipsa de procedendo sortiatur similem naturam sententiæ habentis vim diffinitiuæ, quia vltioris debet esse, quod ladiet eo, quod lædatur, vt scribit Senec. quem citauit supra lib. præced. 40. sub num. 12. & facit quod scripsi supra lib. 6. incmb. 9. sub num. 66. in primò & secundo absurdo; vnde dicimus, quòd licet aliquis iudex appellationis sit inferior iudice à quo, tamen dum per viam appellationis reuocat sententiam iudicis à quo, necesse est, vt in eo actu sit superior, sicut retuli & sequutus sum supra quæst. 1. num. 26. & quòd vnus iudex possit vno respectu esse maior, & alio respectu minor, retuli & sequutus sum ead. q. 2. num. 17.

- 121 Sextum fundamentum est, quia statutum debet intelligi strictè, quominus corrigat ius commune, ita tē si statutum possit intelligi, vt contrarietur iuri communi in duobus, vel in vno solo, semper intelligatur, vt contrarietur in vno, vnde quæ scripsi lib. præcedenti cap. 8. num. 4. co. de 411.

Sed ius commune permittit appellationem etiam quando iudex primarum causarum pronuntiat, procedendum esse ad vltiora, vt scripsi supra num. 94.

Igitur lex municipalis, seu statutum Lucense, quod corrigendo ius commune, prohibet appellari ab interlocutoria de procedendo ad vltiora, debet restringi, vt non habeat locum quando talis interlocutoria sit reuocando contrariam negatiuam, habentem vim diffinitiuæ; & multò minus quando talis sententia reuocatoria referret etiam exceptiones peremptorias in finis, quia tunc tripliciter cohereret inq; commoc.

Contraria opinio, nempe à sententia de procedendo ad vltiora non appellari, quibus sit reuocatoria sententiæ de non procedendo, suadetur dupliciter.

122. Primo ex stat. Lucense lib. 5. cap. 5. in illis verbis. *ab interlocutorijs vero ante definitiuam sententiam latis in causis ciuilibus non possit appellari, sed de nullitate dui, præcludens ante definitiuam sententiam potestatem appellandi, & de nullitate dicendi, ubi definitiuam sententiam significatur, sed grammatica ad interlocutoriarum tam multitali, quàm infinita voluntas posse reparari in appellatione à diffinitiuæ. ex quo statuto remouetur grammaticus, quæ considerant stat. & alij, quos citauit supra num. 94. pro quo statuto addaro simile statutum in cap. 45. lib. 1. in illis verbis. *et si pronuntiatum sit iudicem competentem, à tali pronuntiatione non possit appellari sed si quod grammatice illatum esset, possit reparari in appellatione à diffinitiuæ, &c. et si declaratum fuerit, primò iudicem non fuisse competentem, processus contra eo factus in ualeat ipso iure, & quæ quid occurrant talis processus ab incompetente iudice solutum, & exactum fore à tali comento, vel in ius vocato, possit quandoque per eum, vel eius heredes repeti, &c. adduco etiam cap. 31. Rotæ, de excusis ab interlocutorijs. in illis verbis: *si autem sententia diffinitiuæ expelleretur, tunc sine sententia diuersum fuerit informatio sententiæ procedentis, sine non informatio nullus vltioris recursus admittatur.***

Igitur in casu, de quo agimus, non solum non datur appellatio, sed neque recursus, sūm interlocutoria de procedendo ad vltiora, expedit post la sententiam diffinitiuam.

- 123 - Secundo; quia ratio, ut possit appellari à pronuntiatione de non procedendo cessat in pronuntiatione de procedendo etiam si ista de procedendo reuocet istam de non procedendo: ergo debet cessare possibilitas appellandi per ea, quæ scribit Purdecif. 4804. anton. de burg. per totum, lib. 1. vbi Comites de Matificano inuenturunt spoliū contra Liuiam, quæ suis absoluta, à qua absolutoria appellatur Comites, & in causa appellationis reportatur sententia in fauorabilem reuocatoriam: appellatur Liua, & causa appellationis fuit commissa cum clausula (& si quid exequendum erit exequatur) de onto dohio, an Liua potuerit appellare, stante superacientia agidianæ constitutionis, quæ prohibuit appellationem in iudicis possessionis, scribit fuisse resolutū, quod Liua non potuerit appellare, & consequenter, quod secunda sententia, contra ipsam Lara, erat exequenda ex dispositione dictæ agidianæ, & sic ex hac decisione apparet, quod licet à prima sententia absolutoria, Lara ad fauorem rei, potuerit appellare actor, tamen à secunda reuocatoria, Lara ad fauorem actoris, non potest reus appellare.
- 124 + & similes decisiones adduci Contrat. inl. vna, q. 4. sub num. 4. vers. contrarium. & num. 5. & seqq. inter qq. agidianas. & q. 13. petitorium quid sit. sub num. 106. C. si de non poss. vbi recenset decisionem repertā in lib. a. decisionum Peregr. sub tit. de agidianæ, sub his verbis: (In vna Romana seu Veliterna consensum fuit dubitatum, an esset locus agidianæ: fuerat enim Lara prima sententia, à qua fuerat appellatum, & quia non erat oppositum de agidianæ, iudex appellationis rulerat secundam sententiam, à qua cum appellaretur fuerat datum de agidianæ, & dictum, causam non esse appellabilem, & licet diceretur, quod causa, semel facta appellabilis, duraret appellabilis ad materiam, paret. S. quindecim. ff. de leg. 3. & l. peto. S. fratre. ff. de leg. 1. tamen dixerunt Domini, semper tenum fuisse in Rota, quod potest dari de agidianæ, tam in prima, quam in secunda sententia &c.
- 125 - Quæ decisiones dum dicunt, causam esse etiam appellabilem eo, quia pars non opposuit de agidianæ, non remanere appellabilem, bene considerent ex eo, quod licet ego semel passus sim, me per referendum a pobilium trahi ultra duas dietas, tamen iterato vocatus ultra duas dietas possum excipere,

& si necesse fuerit, appellare, ut retuli supra limit. 6. memb. 7. sub num. 26. vers. considerat. etiam post litem contestatam, Franch. in cap. 47. ex parte 1. na. nu. 3. vers. primo quod si aliquis. de appell. Item licet quis citatus comparuerit tempore sessionis, & non exceperit, tamen poterit excipere in alijs citacionibus, ut retuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 5. num. 168. Item licet quis voluntarie semel compromiserit, tamen non potest iterato cogi ad compromittendum, Marc. Ant. Blanc. Spec. & alijs quos declarando retuli lib. preced. cap. 2. sub num. 637.

- 127 His non obstantibus vera est censurentia, & firma remanet resolutio, posita supra num. 109. & seqq. & adducta in contrarium soluo.

Ad primum de statuto, & capitulis Rotæ deductis supra num. 113. respondet tripliciter.

Primo respondeo, quod illud statutum, & capitula procedunt in mera interlocutoria, & non interlocutoria, quæ habet vim distinctiua, quia ista, cum equiparetur sententiæ distinctiua, ut retuli, & sequutus sum supra q. 4. num. 56. recipit appellationem, ut dixi infra num. 177. & ideo ab interlocutoria primi iudicis de non procedendo facta appellatum ad Rotam, ut retuli supra sub num. 109. quod non fuisse, nisi ab habente vim distinctiua daretur appellatio; hæcque responsio quoad cap. 31. capitulum Rotæ procedit absque difficultate, quia illud cap. expressis verbis loquitur de mera interlocutoria.

- 128 Secundo respondeo, quod sicut, sub lata appellatione, non intelligitur sublata, si iudex procedat inordinatè, per ea, quæ loquendo in causa possessoria, scripsi supra limit. 6. memb. 7. num. 113. & seqq. & num. 118. & 130. & seqq. ita etiam statutum, collens appellationem ab interlocutoria, non tollit, quando iudex procedit inordinatè, seu peruehit ordinem.
- 129 Sed hæc interlocutoria, quæ mandat procedi ad viceriots, reservatis exceptionibus peremptorijs in fine litis, peruenit ordinem, non solum loquendo de iure communi, sed etiam de iure municipalis Lucens. si exceptio, quæ fuit referenda in fine causæ, sit de exceptionibus, quas statuta Lucensia. cap. 14. 43. 45. 55. 58. & alijs lib. 12. cap. 23. lib. 4. mandant, posse apponi ad impedien-

diendum litis ingressum. & iudicem debere  
super eis pronuntiare.

Ergo ab eiusmodi interlocutoria. potuit  
appellari.

- 130 Tercio respondeo, quod illud statutum,  
præcludendo potentiam appellandi ab in-  
terlocutoria, ante diffinitivam sententiam,  
eo quia eorum gravamen possit reparari in  
appellatione à diffinitiva, est conforme dis-  
positioni iuris civilis, sed de iure civili gra-  
vamen interlocutoria, madantis procedi ad  
viteriora, non potest reparari in appellatione  
à diffinitiva, testibus Bar. Paul. de Cast.  
Bellam. & alij, quos citavi & sequens sum  
supra num. 94. & maxime quando interlo-  
cutoria referuat exceptiones in fine causæ,  
testibus Abb. Felyn. & alij, quos citavi & se-  
quens sum supra num. 97. ergo statutum  
non habet locum in ista interlocutoria.

- 131 Nec dicatur, quod statutum disposuit,  
omnium interlocutoriarum gravamina pos-  
se reparari in appellatione à diffinitiva: quia  
respondeo, quod hoc statutum est de impos-  
sibile, quia disponi, esse, quod non potest  
esse, veluti, q. cæcus videt, surdus audit. &  
similia: nam Docti ex concorditer scribunt,  
non omnium interlocutoriarum gravamen  
posse reparari per appellationem à diffinitiva.

- 132 Neque replicetur, quod statutum disposuit,  
gravamen interlocutoria possit reparari per  
annulationem processus, & refectionem ex-  
pensarum: quia respondet, quod adhuc, pro-  
hibendo appellationem, videretur iuriquum,  
ut scripti supra num. 88.

Et tandem, si tu diceret, quod huic ini-  
quitati providit dispositio capituli 37. capi-  
tulum Rotæ, concedendo recursum: ego  
replico, quod ista provisio habet locum in  
interlocutorijs metis, in quibus loquitur, &  
quicquid possit dici disputando de hac re-  
tia responsione, satis superq. sufficitur aliæ  
duæ antecedentes.

- 133 Ad secundum, sumptum ex decisione  
Purci, respondeo dupliciter.

Primo respondeo, quod illa decisio est  
contraria decisionibus, quas citavi supra,  
num. 112. & 117. à quibus recedendum non  
est, quia melioribus hiis rationibus, nā  
decisio Purci fundatur ex ratione, quod cō-  
stitutio argidiana fuerit condita pro causis  
futuris & pendentibus, ordinando, quod pos-  
sessionum terminetur unica sententia, nē  
notorie constet de iniquitate, seu gravami-  
ne dictæ sententiæ, & licet dicta constitutio

inhibens appellationem, diceretur respicere  
ordinatoria, in quibus regulariter attenditur  
tempus conditæ constitutionis, tamen, si cō-  
stitutio non est novi iuris inducenda, sed al-  
terius confirmatoria, porrigitur etiam ad  
pendentia per appellationem, adeo quod, si  
confirmatio fiat priusquam constet de ini-  
quitate sententiæ, esse omnino servanda.  
constitutio confirmatoria, non obstante ap-  
pellatione interposita: secus tamen, si iam  
constat de iniquitate primæ sententiæ, quæ  
per secundam sit revocanda, quo casu secu-  
da non recipiet appellationem: & quia in  
casu dictæ decisionis fuerat lara prima sen-  
tentia, & ab ea appellatum aote conditum,  
argidiana constitutionem, & dicta sen-  
tentia fuerat nulla, seu fuerat detecta ini-  
qua: ideo argidiana ex duplici capite non  
poterat effectum suum consequi in prima  
sententia: primo, quia illa causa decebat  
decisi, & non pendere per appellationem, &  
sic respectu dictæ primæ sententiæ causa non  
pendebat: secundo, quia prima sententiæ  
erat detecta iniqua, unde argidiana pote-  
rat sortiri effectum solum in secunda, quæ  
confidebatur ut prima, hancque. Purci ra-  
tionem substantiā alter refert, & sequitur Jo-  
Baptista Pantan. tract. de spol. lib. 4. cap. 31  
sub num. 43. item. 1. fol. 305. & summa, ad  
nervus huius rationis consistit in hoc, quod  
cum prima sententia absolutoria, lara pro-  
prie esset detecta nulla & iniqua, remanebat  
solum secunda, quæ erat pro actoris con-  
sentia, & ideo illa erat executioni mandan-  
da, quæ ratio (sic dicitur Rotæ pace dictum),  
confutatur dupliciter: primo, quia iudex  
appellationis, qui dicit, se orientiam iudicis à  
quo esse nullam, seu iniquam, non est sane-  
dius Ioannes Evangelista, unde si iudex pro-  
nuntiet super nullitate sententiæ, & simul  
super articulo possessionis, cōdemnatus po-  
test appellare propter nullitatem rationem  
ut scripti supra limit. 6. memb. 9. sub nu. 1. de  
63. & 64. secundo, quia sic esset in arbitrio  
iudicis excludere condemnatum a facultate  
appellandi, nā licet is, qui cōvenit exequi-  
tue, si vulnereat obligari inq. camerali, ab-  
solvatur, & in causa appellationis interposi-  
te ab actore condemnatur, possit appellare  
etiam suspensæ in vim illius primæ sen-  
tentia, quæ fuit absolutas, ut scripti & sequen-  
tes sum supra limit. 9. sub num. 58. vers. sub-  
tendit. tamen iudex ad quem, ut cum ex-  
cluderet ab hac facultate appellandi, posset



præsumitur illam sententiam absolutoriam esse iniquam, nonnullis quibus excluderet, posset semper habere pro nulla sententia iudicis à quo quod est absolutum, non

134. Secundus respondet, quod si postea Pater decisione pro veris, non huius in casu dicitur, sed quia in subsecutiva sententia erat decidenda, nulla, de iniquitate idem illius sententia nulla erat habenda consideratio, ut in hac causa postea illa sententia de non procedendo ad ulteriora, non erat detecta nulla, seu iniquitas, sed iudex ad quod referrebat cognitionem illius ad finem causæ, dicitur relictus, cum exceptione opposita, unde cum remaneat illa prima sententia, et illa applicatio decisionis. Pater. q. 1. v. 1. v. 1. v. 1.

135. Minus obstat decisione quam allegat Ceteri, quia respondet illi, decisione procedente, quando is, qui appellavit à prima sententia, appellavit non ex ne cessitate, sed quia, id est, lege permittere, sed solum ex tacito consensu aduersarii appellavit, qui potuisset, stando de regulis, impedire appellationem, de non dedit, quia illo casu si rursus vellet appellare à secunda confirmatoria, poterit tunc appellatus dare de regulis, de qua non deditur prima, de i. postea appellacionem, quia causa, semel effecta appellabilis ex voluntate patris, non remanet appellabilis ex necessitate legis, iuxta ea, quæ loquendo de causa semel compromissa ex voluntate patris, scriptis lib. precedenti cap. 3. num. 637. 643. & 646. & in his terminis procedunt quæ ad constitutionem decisionis scripti supra. limit. 13. v. 1. v. 1. v. 1.

At non (unus in casu, in quo à prima sententia, de non procedendo, fuit appellatum non ex voluntate appellantis, sed ex necessitate legis, quæ deferret illi appellacioni à vnde, reorquendo illam decisionem, dico, quod in casu, postea debet remanere appellabilis etiam ex necessitate legis.

Et his sit absoluta extensio, & casus illius, positis supra num. 109.

136. Extende secundo, ut habeat locum quoad iudex non verhis, sed facto pronuntiat, de non procedendo, quia tunc à tarditate, seu denegata iustitia potest appellari, ut dixi & declaravi supra hac eadem quæst. 17. num. 46. ampl. 101.

137. Exemplifica vnde in pronuntiatione, de admittendis articulis, quia potest ab ea appellari, ut obdixit loquendo sentit Not. decisi. 8. alias 99. iudex admittendo de resili,

io non dissentiens, quod si pars fuit citata ad discedendum contra, non gravatur postea in ipsa admittendis articulis, ex quo semel sua exceptiones dedit, sed tamen loqui potest appellare ab admittendis, ut à repulsiõe ipsam exceptionem, & Paul. de Cast. in. l. 4. ab admittendis. num. 1. de appelli. & resiliat, dicens, quod si iudex pronuntiat articulos esse admittendos, & postea admittit, & non loquitur appellatum à pronuntiatione, quia pronuntiat, esse admittendos, non potest appellari ab admittendis, quia sit per modum executionis, & Ruginet. tract. de appelli. 5. cap. 3. num. 85. & 167.

Confirmatur hæc exemplificatio, quia ab admittendis testium inhabilium datur appellatio, cum continetur gravamen, ut scripti supra limit. 6. memb. 7. num. 41. ergo multo magis dari debet ab admittendis articulis imperi nentium, cum admittis articulos sit veluti sententia, & exemplatio testium super illis sit veluti executio, quæ est minus appellabilis, ut scripti infra num. 140.

138. Amplia primo hanc exemplificationem, ut possit appellari etiam à tacita admittitione, ut scripti lib. precedenti cap. 7. sub numero 67.

139. Amplia secundo, ut multo magis possit appellari à pronuntiatione negativa de non admittendis articulis, Paul. de Cast. ubi supra, qui æqualiter loquitur de admittendis, & de non admittendis, de quod à non admittendis possit appellari, retuli & sequutus sum supra limit. 6. memb. 7. num. 45. & hæc ampliatio non habet difficultatem, quia magis gravat, & concurret eadem confirmatio, quod sicut potest appellari à non admittendis articulis, ut retuli & sequutus sum, dixi limit. 6. memb. 7. num. 43. ampl. 1. ita etiam potest appellari à non admittendis articulis.

Subampia hanc ampliationem, ut possit appellari à tacita reiectione, seu non admittitione, Ruginet. l. 5. cap. 3. num. 166. & non habet difficultatem.

140. Restringe primo eandem exemplificationem, ut non procedat in ipsa admittitione articulosum post interlocutoriam de admittendis articulis, quia nisi fuerit appellatum ab interlocutoria, non potest appellari ab admittitione, cum admittio sit executio interlocutorie, à qua executione, non dari appellationem retuli & sequutus sum supra limit. 10. num. 12. & facit quod scripti de declaratione iuramenti super lib. 1. 34. de lib. num. 8.

Restrin.

- 141 Restringe secundo, ut non procedat, quando articuli, seu capitula, quae admittuntur, sunt omnino impertinentia, quia circa probationes omnino impertinentes non cadit appellatio, quia ibi non emerit lites, cum ipsa iure sint nulla ut ex Bar. & Bal. retuli, & sequutus sum supra limit. 6. memb. 7. nu. 46. & maxime procedit hoc restrictio, quando index admittit cum clausula (salvo iure impertinentium, & non admittendum). Ruginel. tract. de appell. §. 2. cap. 3. nu. 159. fol. 81.
- 142 Exemplifica duodecimo in interlocutoria, lata super comparatione litterarum facienda, vel non facienda, quia potest ab ea appellari, ut refert & sequitur Ruginel. d. cap. 3. num. 185. in fine, fol. 84. & ratio est, quia ex comparatione litterarum resultat, vel non resultat probatio; unde admittit, vel non admittit comparationem litterarum est admittit, vel non admittit facultatem probandi, à qua admissione, & non admissione posse appellari diximus supra in pluribus locis.
- 143 Exemplifica decimotertio in decreto, de torquendo, quia continet grauamen irreparabile in diffinitum, & ideo potest ab eo appellari, ut scribunt Ang. Aret. in l. 2. num. 3. vers. nota quod. d. de appell. recip. Franch. in cap. 12. super eo. il secundo not. 2. num. 2. de appell. Rebuffi. tract. de sent. execut. art. 10. gl. 1. num. 2. vers. unde si quit. tom. 1. fol. 402. in fine, Guid. Pap. decret. 75. sed circa. sub nu. 1. Par. de Pur. Marf. Carauit. & plures alij, quos citauit, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. num. 58. vers. finem, & num. 81. unde praxis erit, ut, cum quis fuerit citatus ad subeundum tormentum, seu purgandis indicia, compareat, & appellet, Ang. Aret. ubi supra, quia practica erant, & seruatur in locis, in quibus potest deueniri ad tormentum etiam si sit imposita poena pecuniaria, ut in Cuiusdam Lucensi, quia tunc non auditur nisi in carceribus, & ideo non aliter citatur, sed ducitur ad locum tormentorum, & ibi examinatur, & imponitur decretum, à quo debet appellari, ut est interpositum.
- 144 Amplia primo hanc exemplificationem, ut procedat etiam si non sit sequuta inhibitiio superioris, quia nihilominus manas indicis à quo sunt ligata, Lancel. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. & in noua, appell. pend. limit. 1. num. 92. sublim. 7. & num. 98. rum. 5. fol. 368. Addit ad Rox. Maran. & alij, quos retuli, & sequutus sum d. cap. 97. sub nu. 81. in 7. difficultate.
- 145 Amplia secundo eandem exemplificationem, ut procedat non solum in decreto de torquendo, sed etiam in comminatione de torquendo, ut retuli, & sequutus sum d. cap. 97. num. 82.
- 146 Amplia tertio, ut habeat locum etiam si esset appellatum à decreto torture pro habenda precisa responsione, vide quae scripsi d. cap. 97. num. 83.
- 147 Amplia quarto, ut in tantum index non possit procedere, pendente appellatione, ut ei, & ministris, volentibus procedere ad executionem, spreta appellatione, possit impune resisti, ut retuli, & declarauit supra, num. 87.
- 148 Limita primo eandem exemplificationem, ut non procedat, quando appellatio esset frivola, seu catamniola, quia tunc potest resisti, ut retuli, & sequutus sum d. cap. 97. nu. 84.
- 149 Limita secundo, ut non procedat, pendente termino ad appellandum, quia index potest, eo pendente ante interpositam appellationem, procedere ad executionem decreti de torquendo, ut dixi eod. cap. 97. sub nu. 57. & 58.
- Confirmatur haec limitatio, quia etiam interlocutoria super competentia continet damnum irreparabile, ideoque ab ea potest appellari, ut ex pluribus retuli, & sequutus sum supra limit. 6. memb. 7. nu. 47. & tamen index potest, pendente termino ad appellandum ab ea, procedere in causa, ut retuli, & sequutus sum d. cap. 97. sub nu. 58.
- Confirmatur secundo, quia idem dicimus, pendente termino ad appellandum ab interlocutoria habente vim diffinitivam, ut ex Franch. & Lancellos. retuli, & sequutus sum infra num. 213.
- 150 Contra hanc limitationem in puncto iuris tenent Lancellos. tract. de arbit. par. 2. cap. 12. de arbit. pend. temp. ad appell. un. 33. tom. 5. fol. 345. Franc. Marc. decret. 907. sententia in a. in principio, Gomez. & Moden. quos citauit supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 57.
- 151 Quicquid possit dici in puncto iuris, de consuetudine seruatur limitatio, ut scribunt

- idem Franc. Mar. c. d. decif. 907. no. 2. Lancell. d. num. 33. in fine, & Modet. quem retuli, & fequutus fum d. cap. 97. sub nu. 37.
- 152 Limita tertio, vi non procedat fecundum plures leges municipales, conftitutiones, & confuetudines, quæ non adiungunt appellatorem à decreto iuratum, de quibus omnibus fatis fcripti fupra lib. 1. cap. 97. num. 87. verf. fi loquamur, vlt. que ad num. 100. de his etiam conftitutionibus, & confuetudinibus prohibentibus appellatorem in caufis criminalibus fcripti limit. feq. ideo hic pluribus non infisto.
- 153 Declara hanc limitationem in ftatu Lucenfi, vi non procedat, quando pro delicto veniret imponenda poena pecuniaria, & à fententia diffinitiva eft permiffa appellatio; quia tunc potest appellari à decreto de torquendo; fecus fi agatur de delicto, pro quo fit impofita poena corporalis, quia tunc ficut non potest appellari à fententia diffinitiva; ita neque ab interlocutoria de torquendo; fimiliter fi veniat imponenda poena pecuniaria, fed tamen in eo cafu fit prohibita appellatio à diffinitiva, ex ftat. lib. 3. cap. 5.
- 154 Explica eandem exemplificationem, vi quævis poffit appellari à decreto de torquendo, tamen à contrario decreto, de non torquendo, non potest appellari, Ang. Aret. in l. 2. nu. 8. ff. de appell. recip. & alij, quos retuli, & fequutus fum fupra lib. 1. cap. 97. sub num. 183. ibi, nec mireris.
- 155 Reftringe hanc exemplificationem, vt non procedat in decreto de non torquendo iudicis appellations, qui reuocauerit decretum de torquendo, quia ab ifto dabitur appellatio per ea, quæ fcripti fupra sub num. 109. & feqq.
- In iufta iocutura quomodo appetetur exemplationem à iurisdictione iudicis, vide infra, memb. 3. sub num. 34. verf. amplia.
- 156 Exemplifica decimoquarto in decreto captus, quia potest ab eo appellari, Bal. in l. 2. si clericus. q. 1. num. 7. C. de epife. aud. Franch. in cap. 11. fuper eo. il fecondo. not. 2. num. 2. in fine, de appell. Ruginel. traç. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 172. & quod si quis appelle fuper carcere, admitti debeat appellatio, quia grauamen eft irreparabile in diffinitiva, fcribit Rebuff. traç. de fent. execut. tit. 10. gl. 1. num. 2. verf. vnde si quis. tom. 1. fol. 402. in fine, & quod stare in carcere fit maior poena, quam laborare in agro, vel in alio opere publico, & carcer fit maior manfio, ideoque fit permiffa appellatio, fcribit Franch. cod. cap. 11. fuper eo. nu. 2. & 3.
- 157 Exiende primo hanc exemplificationem, vt patietur poffit appellari à decreto, quo iudex declarat, aliquem effe iultè detentum; dummodo appellet infra decem dies, vt fcripsi fupra q. 12. num. 146.
- 158 Exiende fecundo, vt poffit appellari à præcepto iudicis iniectionis, aliquem, vii fufpectum de fuga, effe capiendum pro executione instrumenti quauis iugie, vel fententia, Ang. Aret. in l. 2. nu. 5. verf. nota fecundum. ff. de appell. recip. & Ruginel. traç. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 174.
- 159 Contraia opinio fundetur dupliciter. Primo, quia in his, in quibus defideratur celeris executio propter moris periculum, denegatur appellatio fufpenfua per ea, quæ fcripti fupra limit. 7. nu. 12. & feqq. Secundo, quia captus contra fufpectum de fuga potest decerni, etiam appellacione pendente, vt retuli, & fequutus fum fupra q. 3. nu. 27. ego si ipfa captura potest decerni, non obftante appellacione interpofita: à fortiori decreto non impeditur per appellacionem per ea, quæ de abfolutione ab excommunicatione fcripti fupra limit. 2. 2. num. 23.
- 160 Reftringe primo eandem exemplificationem, vi non procedat in decreto captus, in captiua, & incarceratione vigore rei iudicatæ, feu instrumenti habentis executionem paratam, realem, & perfonalem, quia ab ifto captus decreto, & incarceratione non datur aliqua appellatio, cum fit executio rei iudicatæ, feu pars rei iudicatæ, à qua non appellari fcripti fupra limit. 10. num. 1. & feqq. & limit. 1. num. 1. & feqq.
- 161 Reftringe fecundo declarando, quod quamuis carceratus poffit appellare à captiua, & incarceratione, tamen iudex si quo non tenetur illum eacarcerare, & dimittere, fed debet retinere, non obftante appellacione, confiderando duos cafus.
- Primus cafus eft, quando quis dum incarcerationis, appellat à incarceratione; & in ifto cafu Bal. in l. 2. verf. fed incidet. sub num. 6. C. de epife. aud. quem citat & fequitur Ang. Aret. in l. 2. nu. 17. ff. de appell. recip. & infra, traç. de malef. in verbo. prefente dicto cap. num. 16. verf. quanto an appellacione, concludit, non effe relaxandum, donec fibi manderetur per iudicem ad quem, quia in appellacione ab interlocutoria non eft prohibita

bita innotatio, donec sit prohibitiū per superiorem; quod idem in effectū subit Guid. Pap. tract. de appell. q. 30. num. 29. tom. 5. fol. 58. dicens, quod si est appellatio ab interlocutoria, custoditur per iudicem à quo, donec iudex ad quem pronuntiatur, auferri bene, vel malè appellatum, & ubi pronuntiatur, bene appellatum, potius petrie carceratum, vel mandare, ut seruetur in carcere iudicis à quo usque ad aliud summ mandatum, & Laucell. tract. de assent. par. 2. cap. 12. de assent. & innot. appell. pend. limit. 33. princip. num. 4. fol. 374. qui scribit, non obstat appellatio in raptura, & carceratione, esse detinendum in raptibus, quia isto casu licetram, inquit, est innouare, appellatione pendente.

162. Secundus casus est, quando condemnatus de ramine, & detentus in carceribus appellat à condemnatione, & stante appellatione, petit se relaxari à carceribus; & isto casu raptum est, non esse relaxandum, Sper. tit. de appell. §. nouissimè. sub num. 1. vers. tertio si condemnatus. lib. 2. fol. 198. Vital. tract. de raptul. in raptul. nil nouari generalis, sub num. 1. vers. licet salit quando condemnatus. tom. 1. 8. fol. 380. & Laucell. d. limit. 33. num. 1. & seqq. fol. 374.

Ratio est, quia isto casu potest, appellatione pendente, fieri innouatio, unde reus non potest dare sibi iussorem, quin sit in custodia usque quo ueniat ad eum, ad quem appellauit, Sper. & Vital. in locis supra proxime citatis, & Maran. in suo spec. par. 6. in 2. actu princ. num. 189. limit. 10. fol. 485. dicens, quod iudex à quo potest isto casu innouare, detinendo condemnatum, qui appellauit.

Verum hæc ratio est inepta, & decipiuntur, dum arbitrantur, per non exarationem fieri innouationem, si quidem est totum oppositum, quia relaxatio, seu exaratio esset innouatio, ut aduertit Laucell. d. limit. 33. num. 3. & 4. fol. 374.

Sed nunquid carceratus, & condemnatus diffinitio su mittendus ad carcerem iudicis appellationis una cum actis causæ, habes infra q. 20. num. . .

163. Aduerte tamen, quod si carceratus pro delicto, in quo non sit impossibilis poena corporalis, appellat à sententia, debet, prout si sibi iussione, relaxari, vide l. 6. eos. §. super his, C. de appell. & ita intelligas Laucell. d. limit. 33. num. 1. & sub num. 3. ibi, perit etiam

dato. fol. 374. & ita superius vidi seruatum in ciuitate Lucensi. Quod si intelligas, verum esse, quando potest appellari à sententia.

164. Carceratus infra quantum tempus possit appellare, vide supra quat. 13. num. 144. & seqq.

165. Carceratus appellans an debeat interim remanere carceratus apud iudicem à quo, vel debeat remitti ad iudicem appellationis una cum toto processu, vide quæ scripsi infra q. 20. num. 26.

166. Exemplifica decimoquinto in interlocutoria, quæ iudex à quo pronuntiat, appellationi non esse deferendum, seu appellationem non esse admittendam, seu aliter resisti appellationem, quia tunc posse appellari scribitur Franch. in cap. 61. cum speciali. §. potest. num. 8. in fine, vers. & scias. de appell. & Capit. decil. 34. in causa magnifici andree. num. 5. in ultimis verbis, & num. 6. & 7. & idem quando iudex appellationis resistit, posse à tali reiectione appellari, scribitur Aug. de Perus. in l. 1. in fine, C. quon. appell. non recip. Nat. cons. 539. iudex ecclesiasticus. num. 30. & Contar. in l. unica. q. 1. an causa appellationis, &c. sub no. 30. vers. possent tamen. C. si de momen. poss. & loquendo simpliciter, & non in iudice à quo; acque in iudice ad quem, scribitur Bar. in d. l. 1. in fine, C. quon. appell. non recip. & licet Aug. Nat. & Contar. supra citati allegent eum, dum loquuntur in iudice appellationis, & ita aperte dicat Nat. tamen Franch. ubi supra allegat eum, loquendo in iudice à quo, & ratio huius exemplificationis est, quia parat plenum præiudicium, & non reparabile, Aug. de Perus. & Contar. ubi supra, & posse appellari etiam de iure civili, scribit idem Aug. loco citato.

Amplia primo hanc exemplificationem, ut possit appellari etiam sine expressione, & causa, Aug. de Aret. in l. 4. eius qui. nu. 9. ff. de appell. recip. vel non.

Amplia secundo, ut præsertim appellandum sit quando iudex, qui resistit appellationem ab interlocutoria, declarat, appellationem esse frivolum, quia tunc, nisi trietur appellaret à reiectione, excluderetur etiam à facultate appellandi à diffinitiva, Card. Alex. in cap. 59. ut debitus. nu. 1. 1. vers. & sic habetis de appell. & faci. quod scripsi supra limit. 36. num. 2.

Declara per mo eandem exemplificationem, ut si

ut si iudex rejiciat etiam appellationem, interpositam à reiectione appellationis, non teneatur reiectus ulterius appellare ab ista secunda reiectione, quia esset appellatio superflua, & daretur processus in infinitum. quem lex respuit, ut in restitutione in interregnum scribit Abb. in cap. ult. sub num. 5. de rest. in integr.

Declaro si iudex, ut iudex possit, non obstante appellatione à reiectione, procedere ad ulteriora, si notorium sit, appellationem esse rejiciendam per ea, quæ scripsi supra quæst. 1. et. num. 1. et. quamvis cautius faceret, si non interloquendo super admissione, vel non admissione appellationis, procederet ad ulteriora.

- 267 Exemplificatio decimo sexto in qualibet interlocutoria, lata post sententiam diffinitivam, quia ab ea potest appellari, tum quia gravamen non est irreparabile in diffinitiva, quia iam est lata, tum etiam quia, si appellatio est prohibita auctoritate sententiam, post sententiam censetur permessa, quia quod uno tempore est prohibitum, alio tempore videtur concessum. Rebuff. tract. de sent. execut. art. 10. gloss. 1. num. 10. vers. & Ideo, tom. 1. fol. 404. tum etiam quia habet vim diffinitivam, ut scripsi iuxta num. 209.

Averte quoddammodo aliquibus exemplificationibus, nempe decimertia, decimaquarta, & quando admittuntur testes, reliquæ quatuordecim non bene applicantur in iudicio momentaneæ possessionis per ea, quæ sive scripsi supra limit. 6. memb. 7. nom. 38. & signantes num. 48.

- 168 SVBLIMITA III. In Interlocutoria, quæ tangit factum principale, seu substantiam negotij principalis, quia tunc potest ab ea appellari, quæsi contineat gravamen irreparabile, Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 10. gloss. 1. num. 4. tom. 1. fol. 403. & Contar. in l. unica, limit. 5. num. 7. vers. limita secundo. C. si de momen. poss.

Explicit hæc sublimitationem, ut interlocutoria daturus tangere negotium principale, quando decidit articulum, à quo dependet tota causa, à qua interlocutoria potest appellari, Paul. de Casti. in l. 1. nu. 1. in fine, ff. de appell. tectp. & quod licet appellare ab interlocutoria, quæ decidit articulum substantialem causæ, refert, & sequitur Marau. in suo spec. io. 3. par. 6. par. princ. in verbo, & demum fertur sententia sub ou. 44. vers. tertia conclusio. fol. 438.

- 169 Exemplificatio istam sublimitationem, seu explanationem in interlocutoria, quia iudex auctor diffinitivam sententiam ferendam super restitutione in integrum pronuntiat, ætatem minorem esse probatam, quia tunc potest ab ista interlocutoria appellari, quæ tota fertur causæ determinat, Gloss. 1. in fine in l. 40. intra vtile. ff. de min. 25. ann. Mauchess. sing. 39. Contar. d. limit. 5. num. 8. & 14. & Rugin. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. uum. 292. tum cum pronuntiat negativam ætatem non esse probatam, Marau. vbi supra, & Rugin. l. d. cap. 3. uum. 596. pro corroboracione huius exemplificationis adde quæ scripsi supra limit. 6. memb. 7. sub ou. 74. vers. contra. & infra sub num. 206. & seqq.

- Ratio huius exemplificationis est duplex. Prima, quia hæc interlocutoria tangit negotium principale, imò causam ferè totam determinat, Contar. vbi supra. 1. Secunda, quia interlocutoria lata super ætate in causa petitæ restitutionis in integrum habet vim diffinitivam, l. 1. in l. 14. quod tunc limit. 9. sub num. 10. & Rug. sub num. 27. ff. de iud. & quod interlocutoria, quia iudex pronuntiat, aliquem non esse minorem, habet vim diffinitivam, 1. fert, & sequitur Marau. in suo spec. in 3. par. 6. par. princ. in verbo, & demum fertur sententia. num. 44. vers. tertia conclusio. fol. 438.

Nota ex his rationibus, quod hæc sublimitatio frangiatur cum seq.

- Restingit hæc sublimitationem, ut non procedat in causa momentaneæ possessionis, vide supra limit. 6. memb. 7. num. 74.

- 171 SVBLIMITA IV. ut non habeat locum in interlocutoria, quæ habet vim diffinitivam, quia ab ea datur appellatio, Mauchess. sing. 39. num. 1. Vers. in prax. lib. 7. cap. 3. om. 4. Afia. in prax. iudic. 5. 31. cap. 18. limit. 2. fol. 188. & Rugin. tract. de appell. 5. 2. cap. 3. num. 487. in verbo, interlocutoria, & scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub ou. 44. & sicutur in tribunali Auditoris Cameræ, ut scripsi d. lib. 1. cap. 21. sub num. 2. & servat etiam Signatura iustitiæ, ad quam dum recurrimus, ut committat causam appellationis, sumptus in commissione exprimere debemus, appellatum esse à diffinitiva, vel ab habente vim diffinitivam, ut patet ex formula commissionis apud Mandos. tract. de commiss. in commiss. 17. appellationis in prima instantia.

Consumatur primo hæc sublimitatio ex  
Ecce sequen-

sequentibus exemplificationibus:

Confirmatur secundo per rationem, quia interlocutoria habens vim diffinitivae regulariter secundum naturam diffinitivae, ut scribitur Mandos. d. commiss. 17. in verbo. seu vim diffinitivae habet. fol. 96. & Lancellor. tract. de attenti. par. 2. cap. 1. a. limit. 1. princ. nu. 5. & 53. fol. 359. & ex alijs reuli, & sequitur sum d. cap. 97. sub nu. 44. & patet in diversis casibus ex his, quae scripsi supra q. 4. nom. 2. 12. 37. in fine, & 56.

- 172 Exemplificatio primo in sententia, lata super revocatione attentatorum, quia licet sit interlocutoria, tamen habet vim diffinitivae, Rot. decif. 12. alias 85. si in sententia, de appellatio non. Franch. in cap. 60. sum. cessante. num. 45. vers. nono sententia de appell. Rip. in l. 14. quod iussu. sub nu. 28. ibi, ex hac sententia. si de i. iudic. & Achil. de Grass. decif. 31. alias 257. attentata revocanda. nu. 1. de appell. & ideo ab ea potest appellari, ut ex Mandos. & Lancell. tract. de attenti. par. 3. cap. 28. nu. 43. & seqq. vers. secundo queritur. fol. 446. in fine refert, & sequitur Ruginel. tract. de appell. f. 2. cap. 3. nu. 86. hancque exemplificationem servari, reiecta opinione contraria, scripsi supra limit. 6. memb. 6. sub num. 75. & eam vidi, & de video servari in Curia Romana, reparata etiam executione, potius tamen tu pro maiori satisfactioe videre, quae in articulo huius exemplificationis laudat scribit Lancell. dicto cap. 28. num. 43. 46. & seqq. num. 49. & seq. nu. 77. & 91. fol. 447. & 448. & opinionem negativam limita, ut per eundem ibidem nu. 99. & vide omnino eundem sub num. 150. & 151. fol. 449. & quod appellatio non retardat executionem vide eundem d. cap. 28. num. 17. fol. 446. ubi de opin. comm. quae est fallit in multis casibus, quos enumerat ou. 31. & seq. eod. fol. 446.

- 173 Nota obiter ex ista exemplificatione, quod & si, considerato modo agendi, revocatio attentatorum sit plus privilegiata, quam possessorum recuperanda, quia revocatio attentatorum sit absque libello, & ex puro, &mero officio iudicis, sed in possessorio recuperanda est necessarius libellus, & litis contestatio, ut scribit Franch. in cap. 18. consilium. 2. secundo, sub num. 7. & 8. de appell. & quod in revocatione attentatorum procedatur ex nullo officio sine libello, & contestatione litis, & quando agitur possorio, requiratur litis contestatio,

scribit Hercul. tract. de attenti. cap. 1. nu. 9. tom. 5. fol. 268. tamen considerata facultate appellandi, plus est privilegium possessorum recuperanda, quia in eo non datur appellatio, restibus Bar. Glos. Salyc. Marian. Rolan. & Vall. & alijs, quos reuli, & sequitur sum supra limit. 6. memb. 3. num. 35. & memb. 6. num. 2. & de revocatione attentatorum datur appellatio, ut dixi nu. praeced.

- 174 Exemplificatio secundo in interlocutoria, qua iudex pronuntiat se incompetentem, nam per talem pronuntiam abdicat se iurisdictionem, & ideo vim diffinitivae habet, laf. in l. 14. quod iussu. sub num. 25. vers. secundum exemplum, ibi, adde vltia. fide re iudic. Maran. in suo spec. in 3. part. 6. par. princip. in verbo. & demum servari sententia. num. 43. vers. secunda conclusio, in fine, fol. 438. & Luc. Patrin. pract. capitul. lib. 5. cap. 7. nom. 9.

Ratio huius exemplificationis secundum Maran. ubi supra est, quia omnis interlocutoria, per quam finitur officium iudicis, dicitur habere vim diffinitivae.

- 175 Evidet hanc exemplificationem, ut procedat etiam in interlocutoria affirmativa, cum pronuntietur, se esse competentem, quia, dicitur similiter interlocutoria, habens vim diffinitivae, ut scribit idem laf. sub d. nu. 25. in fine, ibi, eodem modo sententia, vel saltem continet damnum, quod non potest reparari per appellationem a diffinitiva, vide quae laudat scripsi supra limit. 6. memb. 7. num. 47. & seqq.

- 176 Exemplificatio tertio eandem sublimitationem in interlocutoria, qua iudex pronuntiat, seum debere iurare, vel referre iuramentum, sibi ab actore delatum, quia hac interlocutoria habet vim diffinitivae secundum eam, quae scribit Osalch. decif. 8. actor oblatio, sub nu. 4. vers. non oblatio. & nu. 5. & ideo ab interlocutoria, qua iudex pronuntiat, sibi non videri esse deferendum, cum debeat videri, potest appellari, sicut appellatur in omnibus arbitrarijs, in quibus agitur de praedictio diffinitivo, Bal. in cap. vlt. iuramentum. sub num. 3. vers. adde tertium. de iureiur. f. & quod pronuntiat, qua iudex dicit, neutri parti litigantiam esse deferendum iuramentum litis decisivum, & ipsarum pars petierit, quod adversarius sui iuret, aut referat, habet vim diffinitivae, refert & sequitur ex Bal. ubi supra Thom. Titiu. decif. 4. in vna iustinopolitana. sub nu. 17. lib. 1. infero

178 Infero confirmando hanc exemplificationem, quod index non potest reuocare intellocutoriam, qua mandat iurari, vel referri, quia non potest reuocare intellocutoriam, quæ habet vim distinctiue iuxta ea, quæ scripsi infra q. 19. tem. 1. concl. 6. num. 19. 22. & seqq. & quod promittens iurare, seu dicto alicuius, non possit punitionem etiam ante declarationem reuocare, tenent Alex. conf. 130. difficultas. in fine, num. 6. lib. 1. & Ias. in l. 17. iusiurandum. sub num. 6. versus finem. ff. de iur. iur. qui declarat, hoc esse verum, nisi superuenierit iusta causa reuocandi, ut puta, quia is, cui est promissum, sit effectus vnus rebaldus, & Ofalsch. d. decis. 8. sub num. 3. & sub nu. 4. vers. nec obstat. vbi ait ex communi \* conclusionem, non posse reuocari, nisi superuenierit iusta causa reuocandi, ut puta, inquit, si superueniant probationes, & sub num. 8.

179 Extende primo istam illationem, ut procedat etiam si iuramentum non dum sit probatum, sed solum sit acceptatum, quia non potest index, seu is, qui de iure, reuocare, sine iusta causa delationem acceptatam, per ea, quæ scribit Ofalsch. d. decis. 8. num. 1. & seqq. secus si superuenierit iusta causa, per ea, quæ scribunt Ias. & Ofalsch. supra citati.

Extende secundo, ut tantò minus possit reuocare, si is, cui fuit delatum, seu relatum, iurauerit, quia tunc sententia dicitur mandata executioni, & negotium ipsum, dicitur iuramento definitum, Ofalsch. d. decis. 8. sub nu. 2. & 8. & quod si promitto stare simpliciter tuo dicto, vel iuramento, non possim id reuocare postquam tu declaraueris, sentit Bar. quem refert, & sequitur Terran. in l. boques. §. hoc sermone. num. 26. vers. quintadecimo. ff. de verb. signif. fol. 210. dum scribit, quod possum reuocare antequam declaraueris, & hæc extensio non habet controuersiam, quia est sequuta declaratio.

180 Extende tertio, ut citra omne dubium non possit reuocare sententiam, iuram virtute iuramenti sicis decisio, etiam si habet et aliquid, quia non potest tollere ius quæsitum parti ex iuramento præstito, quod habet maiorem vim, quam res iudicata, Menoch. de arb. iudic. lib. 1. q. 50. nu. 1. & seqq. vsque ad num. 4.

181 Restringe hanc extensionem, dum dixi,

quod index, etiam si haberet arbitrium, non potest tollere ius quæsitum ex iuramento decisiuo, ut non procedat, quando Princeps committeret iudicem, ut causam illam iuramento decisam, referret Senatui, seu sibi, sola facti veritate inspecta, quia tunc censetur sublatæ efficaciam iuramenti per ea, quæ scribit Alciat. conf. 301. hæc in castrellini. sub num. 5. vers. secundo respondeo. & num. 6. & seqq. vsque ad finem, in quibus ostendit in primis, quod veritas potest sumi duobus modis, primo prout est, & sic est immobilis, secundo prout præsumitur, & sic dicitur apparere ex actis probatis, & deinde ostendit, quod licet index, cui commissa est causa, sola facti veritate inspecta, debeat attendere veritatem isto secundo modo, scilicet, prout est probata in actis, ne alias detor iudicibus materia, & facultas delinquendi, & per istam clausulam intelliguntur solum sublata rigore sollemnitates iuris civilis, ut dicit num. 4. tamen quando ista facultas cognoscendi, sola facti veritate inspecta, datur ei, qui habet referre in Senatu, debet referre eo modo, quod solet iudicare ipse Senatus, qui clarum est, quod iudicat, inspecta veritate primo modo, nullo habito respectu ad acta, quæ veritati, & conscientie Senatus repugnant; demum, concludit, quod si Princeps sciret, iuramentum fuisse præstitum, & nihilominus committeret causam, intelligeretur, quod voluisset rescindere rem iudicatam, ac si appouisset clausulam (non obstat) & ex Alciat. refert, & sequitur Menoch. d. q. 50. nu. 40. & seqq. de qua re vide, quæ scripsi supra lib. 1. cap. 97. sub nom. 151.

182 Exemplifica quarto in intellocutoria, qua quis mulctatur, quia habet vim distinctiue, ut scribunt Marian. in suo spec. in 3. par. 6. par. princip. in verbe. & demum fertur sententia. sub num. 31. & 32. & nu. 42. in fine, fol. 437. & 438. & Narr. conf. 92. motiuum. num. 2. lib. 1. & dixi supra lib. 1. cap. 99. sub nu. 6. quare ab impositione mulctæ, & eius excessu potest appellari, Fatim. qui alios citat, in quæst. crimin. q. 101. ampl. 7. num. 16. & ego ex Bar. & alijs reuoc. & sequutus sum supra limit. 6. princip. memb. 4. num. 1. & adde quæ scripsi supra limit. 3. num. 19.

183 Exemplifica quinto in sententia, qua declaratum sit, hereditatem non fuisse adiectam, stantibus probationibus, & reservato iure,

Eccæ 2 latius

latius probandi, quia ab ea potest appellari, vi refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. 5.2. cap. 3. num. 55, nam hac interlocutoria definitur articulum, a quo potest pendere victoria, vel amissio causæ.

184. Exemplifica sexto in sententia, qua pronuntiat, non posse tertio appellari, quia est interlocutoria, habens vim diffinitivæ, Jo. Monach. in cap. 16. cupientes. de elect. in 6. quæst. refert, & sequitur Bal. in l. unica, num. 7. vers. quæro an sententia. C. n. lic. vna eademq. causæ ter. pronoc. qui tamen voluit, in appellatione esse exprimendam causam.

Confirmatur hæc exemplificatio, quia sententia super eo, quod perimit appellationem, & sic super potentia appellandi, vel non appellandi, est interlocutoria, habens vim diffinitivæ, vi refert, & sequitur Franch. in cap. 60. cum cessante. num. 42. vers. sexto, sententia, & in cap. 65. sua nobis. not. 4. sub num. 5. de appell.

185. Exemplifica septimo in sententia, qua iudex pronuntiat appellationem esse desertam, quia est interlocutoria, quæ habet vim diffinitivæ, Bal. in l. 5. q. 14. num. 20. vers. vltimus quæro. C. de episcop. aud. Franch. in cap. 8. ex ratione, sub nu. 68. ibi, quod ad secundum dic. de appell. vbi corrupte legitur (habet vim diffinitivæ) cum debeat legi (habet vim diffinitivæ) prout idem Franch. ibidem refert, & sequitur sub num. 80. vers. circa nonum, & aperit sub nu. 81. licet loquatur de interlocutoria desertionis, sententia diffinitivæ, & aperit in cap. 60. cum cessante. nu. 44. vers. octavo sententia. eod. tit. de appell. Felyn. in rubr. de seni. & re iudic. num. 12. vers. & si dicitur, & vers. & est alia limitatio. Myling. in sing. obseru. cent. 3. obseru. 36. & quod sententia, lata super desertione appellationis, habeat vim diffinitivæ, & concernat merita, refert, & sequitur Tess. Fossloen. de cl. 122. tertio pronocare. num. 12. vers. quinto dicentur. & quod habeat vim diffinitivæ, scribit Maran. in suo spec. in 3. par. 6. par. princip. nu. 41. versus finem, fol. 478. & quod possit appellari, quia habet vim diffinitivæ, & grauit, & non speratur alia diffinitiva, & ita obseruetur, scribit Ang. Aret. in l. 2. versus finem, num. 42. ff. de appell. recip. & sentit etiam Matthæ. sing. 39. nota quod ab interlocutoria. num. 3.

Et quod ab ista interlocutoria detur ap-

pellatio, scribit Ang. Aret. vbi supra, Card. Alex. in d. cap. 8. ex ratione. num. 47. vers. quæta est questio, & Franch. sub num. 80. vers. circa nonum membrum, Maran. in suo spec. par. 6. act. 2. in verbo. & quandoq. appellatur. limit. 19. vers. & quod possit, num. 201. fol. 486. Myling. vbi supra, & Gail. in pract. obseru. lib. 1. obseru. 138. num. 4. & 5. vbi de communi opinione, quam ex eo refert, & sequitur Ruginell. tract. de appell. 5.2. cap. 3. num. 265. imò quod possit appellari sine expresse causæ refert, & sequitur Ang. Aret. in l. 4. eius qui. om. g. ff. de appell. recip.

Contra hanc exemplificationem (quod enim sententia desertionis sit interlocutoria) scripserunt plures, quos citant Doctores in materia, & præsumit Card. Alex. in sua citatus, & alij sunt, qui dicunt, esse diffinitivam, & sic colligantur tres contrarie opiniones.

In hac contrarietate circumferuntur etiam distinctiones.

Prima distinctio est: aut sententia super desertione fertur in causa appellationis interpositæ ab interlocutoria, quæ non erat super exceptione peremptoria; & tunc cum prima sententia sit merè interlocutoria, & appellatio pendat super interlocutoria, sententia desertionis sit merè interlocutoria; aut appellatio pendebat super diffinitiva, vel super interlocutoria, lata super exceptione peremptoria, vel liti finitæ, & tunc, cum prima sententia sit diffinitiva, vel pariat effectum diffinitivæ, quando est super exceptione peremptoria, sequitur in necessariam consequentiam, quod sententia desertionis, ex quò imponit finem negotio, sit diffinitiva, Card. Alex. d. cap. 8. ex ratione, sub num. 45. vers. circa secundam questionem. & vers. sed pro concordia. de appellat.

Secunda distinctio est: aut est pronuntiatio super desertione appellationis ab interlocutoria; & tunc dicitur interlocutoria, habens vim diffinitivæ, Rebuff. tract. de appell. 5.2. gl. vna, num. 44. vers. sed si super. tom. 3. fol. 500. aut est pronuntiatio super desertione appellationis à diffinitiva; & tunc dicitur sententia diffinitiva, Rebuff. d. gl. vna, num. 43.

Tu, reprobandò hanc secundam distinctionem, dic, quod sententia, lata super desertione appellationis à diffinitiva, dicitur inter-

inter-



interlocutoria habens vim diffinitivæ, ut scribunt aperte Franch. in d. cap. 8. ex ratione. sub. nom. 81. vers. sed quæritur primo. & in cap. 60. cum cessante. num. 44. vers. octavo sententia de appell. & Fely. in rubr. num. 11. vers. & est alia limitatio de sent. & de iudic. & sententia, lara super defensione appellacionis ab interlocutoria, dicitur interlocutoria, & non habet vim diffinitivæ, Franch. sub d. num. 81. & Fely. sub d. num. 11. versus finem, dicens, sic esse intelligendum Bal. Rot. & Aegid. Bellam. in lucis per eum citatis, & ita ru intelligis Rot. divers. decif. 300. domini resolverunt. sub nu. 7. par. 2. dum ait, alci interlocutoriam, si pronuntiatur defertio appellacionis ab interlocutoria, secus si pronuntiatur deferta appellatio à diffinitiva.

186. Reretur exemplificatione.

Extende eam, ut sicut interlocutoria, lara super defensione appellacionis, habet vim diffinitivæ iuxta prædicta, ita etiam interlocutoria, quæ penitus inane, appellacionem non esse debet am. Franch. in cap. 65. sua nobis. nor. 4. sub num. 3. de appell.

Declara eandem exemplificationem, ut quamvis habet vim diffinitivæ, tamen quo ad iudicem censetur interlocutoria; unde si auditur pronuntiat super defensione appellacionis, & ab hac pronuntiatione appellatur, & interim doceatur de diligentia appellantis, poterit iudex reponere, quia remanet iudex, Rot. decif. 9. alias 74. si audiri. de appell. in nou. imò si causa appellacionis ab hac pronuntiatione, appellacionem esse defertam, fuerit commissa, & coram iudice commissario doceatur de perditione diligentia, poterit & debet. remittere causam iudici à quo, ut ipse in causa appellacionis, quam per errorem pronuntiauit defertam, ulterius procedat, quia etsi illa pronuntiarior habet vim diffinitivæ, quoad hoc, quod elem. appellanti, non habeat locum, & etiam quoad observationem terminatum, tamen quoad iudicem, ut possit eam revocare remanet interlocutoria, Rot. decif. 1. alias 89. si pronuntiatione. num. 1. eod. in nou.

In foro Capitolino an & quando detor appellatio, & quomodo procedatur, prænotata deferta causa, vel nō deferta causa appellacionis, habet in o. stat. lib. 2. cap. 174.

187. Exemplifica octavo in præcepto, quod iudex facit in confessum, seu obviatum, ut soluat, si quis facit cum causæ cognitione,

quia est sententia diffinitiva, vel saltem habet vim diffinitivæ, cum interueniat causæ cognitio, datu libello, & sequuta lris contestatione, Rot. decif. 7. alias 341. vi. num. præceptum. de lris contest. in unio. & in illis reminiis intelligi debet Rot. decif. 1. au præceptum. de sent. & re iudic. in antiquior. dum ait, quod præceptum de soluendo est eiusdem effectus, sicut sententia, Mathesil. sing. 39. nota quod ab interlocutoria. num. 5. & ita latius viderut declarare Maran. in sui spec. in 3. par. 6. par. principia verba. & demum ferret sententia. q. 3. num. 27. & 28. fol. 435. vbi quod habet vim diffinitivæ etiam si factum in confessum, oretenus conveniunt, nullo dato libello.

188. Secus est, quando facit præceptum sine causæ cognitione, quia eiusmodi præceptum non habet vim diffinitivæ, Franch. in cap. 60. cum cessante. sub num. 10. ubi, sed adverte quia iunc. de appell. & Maran. d. num. 27. & maxime si sit factum cum clausula iustificatoria (si sentier te gratum cōpareas) quia tunc, citato comparante, resolutus in vim simplicis citationis, Mar. Socc. tract. de dicit. art. 1. sub nu. 1. Alex. Ias. Pav. Maran. Vestr. Grauar. Alex. Straz. Luc. Per. & Addit. ad præf. Papen. quos reuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 57. num. 17. vers. & prima. vbi videas etiam quid sit, rem non comparente.

189. Exemplifica non in absolutoria, lara, rebus stantibus prout stant, quia habet vim diffinitivæ, seu inquam est mixta, ut reuli supra lib. 2. l. i. num. 26. vers. contra.

Contra istā exemplificationem, nam q si propriè diffinitiva, præsupponitis dilationibus, sentit Tress. Follan. quæ citatur, & sequutus sum d. limit. 1. nu. 26. & probatur ex eo, quia inponit finem negotio principali; necque obstat clausula (stantibus rebus prout stant) quia omnis sententia virtualiter habet in se istam clausulam, siquidem etiam est, quod iudices profert sententias, stantibus actis, unde dicimus, quod iudex debet indicare secundum acta & probata.

190. Exemplifica decimo in interlocutoria de non procedendo ad ultiora propter exceptionem peremptoriam, quia habet vim diffinitivæ, ut bene ostendit Fely. in rubr. sub num. 9. vers. secus quando de sent. & re iud. & potest ab ea appellari ex eo, quia interlocutoria, per quam quis excluditur ab agendo, dicitur trahi & locum executionis

nem, & ab interlocutoria, quæ trahit fecum executionem, potest appellari, Bal. in l. 9. al. bitro, sub num. 4. ver. tu ergo scias. ff. qui facti. cogan. sed interlocutoria, de non procedendo ad victoria, excludit ab apendo. Ergo, &c.

- 190 Exemplifica vnde in interlocutoria, quæ fertur super executione instrumenti, quia dicitur interlocutoria, habens vim diffinitivam, Rom. conf. 41. in præfenti. in princ. Alexan. in l. 5. stipulationum. num. 4. ff. de verb. obligat. Felyn. in cap. 15. quo ad consultationem. num. 13. ver. si pronuntiatione de sent. & re iud. & Jacob. Cancer. var. resolut. par. 1. c. 17. de appell. nu. 30. & in materia indifferenti scribit Felyn. in rubi. sub num. 4. col. 4. in fine, ibi, quod aut dictum est, eod. tit. de re iudic. & q. pronuntiatione de executione. num. 3. ibi, & est ratio, & sub num. 4. C. quor. appell. non recip. Alex. conf. 72. in causa & hic. num. 1. lib. 7. Capic. decis. 1. num. 11. Manduciat. de commiss. in commiss. 23. executoria, in verbo. citatione præcedente. q. 3. versus finem fol. 130. & quod decreti executoria sunt interlocutoria, habens vim diffinitivam, tenent Rot. divers. decis. 208. in causa salamaria. sub num. 1. par. 3. lib. 2. decis. 218. eadem die. versus finem nu. 5. & decis. 218. ead. die. fol. nu. 1. ead. par. 3. lib. 3. huicq. opinioni videtur adharere Afim. in præx. iudicior. 5. 31. cap. 15. in fine.

Contra hanc exemplificationem, quod enim sit interlocutoria, tenent Bal. in d. lib. executione. num. 2. ver. secundo modo. in fine. C. quor. appell. non recip. Ang. consil. 115. primo inquiramus, allegatur etiam ab omnibus (sed male ipso iudicio) Cum. conf. 221. in hac consultatione. versus finem, num. 4. ver. ad secundum. lib. 4. quia is refert, & sequitur, non esse meram interlocutoriam. Boi. decis. 68. quidam nobilis. in fine num. 7. Menoch. tract. de recuper. poss. remed. 8. q. 6. num. 85. Luc. Part. in præx. capitol. lib. 3. cap. 2. sub nu. 31. & 32. & q. sit mera interlocutoria, tenet Crauc. conf. 273. nobilia domine. col. 3. sub num. 1. ver. nec obstat.

Contra vtramq. opinionem tenet Maran. in suo spec. par. 6. alio r. in verbo. & demum fertur sententia, sub num. 24. fol. 435. quem referunt, & sequuntur Ios. Cumis super ritib. sicil. cap. 19. num. 222. & 123.

& Ruginel. tract. de appell. 5. 1. cap. 3. sub num. 211. ver. ideo maran. fol. 32. distinguens aut loquimur de executione instrumenti, seu quæstioni, quoniam index pronuntiat esse exequendam, & tunc secundum eam & Alex. infra citatos neutra opinio erit vera, quia non erit sententia interlocutoria, habens vim diffinitivam, neq. erit mera interlocutoria, sed etiam diffinitiva, ut tenet de Alex. conf. 30. visis actis. num. 1. ver. præterea. lib. 2. sibi inter contrarios, cum aliter scribat in d. stipulationum. num. 4. ubi loquitur de executione instrumenti, Maran. au. d. verbo. & demum fertur sententia, sub num. 24. fol. 435. Ios. Cum. super ritib. sicil. cap. 19. num. 222. fol. 222. & Ruginel. ubi supras aut loquimur de executione sententia, quæ index pronuntiat esse exequendam; & tunc secundum Maran. Ios. Cum. & Ruginel. ubi locis supra proxime citatis erit mera interlocutoria, & sic ista casu erit vera secundum opinionem, pro qua adduci etiam potest Vestr. in præx. lib. 7. cap. 3. num. 1. 1. ibi, altera est dicens, quod omnis pronuntiatione iudicis post litem diffinitivam est mera interlocutoria, non habens vim diffinitivam.

Quid dicendum?

Concludo primo, exemplificationem sequi primam opinionem esse indistinctam veram, ad cuius opinionis veritatem ostendendam considero tres casus.

Primus casus est; quando sententia de executione grauat, ut puta, quia non est licitum lapsi decem dies ad appellandum; vel instrumentum, habet executionem paratam; non dum est liquidatum; & illo casu non possumus dicere, quod sit interlocutoria, quia ipsa non grauat, sed grauat sententia, seu statutus, mandans exequi instrumentum, quia executio est illa, quæ grauat, & sic constat ratio, quam Crauc. d. conf. 273. monuit ad tenendum, quod sit interlocutoria, neq. potest dici diffinitiva, quia est executio sententia diffinitiva, seu instrumenti, quod ne quæraratur rei indicata, ut retuli, & sequentis sum supra limit. 10. sub num. 8. ver. contra probatur. ergo remanet, ut sit interlocutoria, habens vim diffinitivam.

- 192 Secundo casus est; quando instrumentum, seu res iudicata est turbida, ut puta, quia altera pars introduxit causam appellationis, & præterdat, non exare rem indicatam; & ista casu, quia index, mandans

do fecit

do sententiam executioni, virtualiter pronuntiat, appellacionem vel esse nullam, vel esse desertam, merito habet vim diffinitivam, ut bene advertit Rot. divers. dictus decif. 108. & 228. ubi clarius.

193 Tertius casus est; qñ sententia de exequendo nō grauat, vi pura, quia est executio rei iudicata, & liquida, vi in casu, de qua loquitur Crauet. & dico, adhuc habere vim diffinitivam, quia possunt rei competere novæ defensiones, & etiam antiquæ, quæ possunt opponi etiam post sententiam, vi scribit Salyc. in d. lab. executione. num. 3. versus finem, quem refert, & sequitur quoad hoc, licet non quoad concessionem appellacionis ab interlocutoria de exequendo, Felyn. in d. cap. quoad consiliai fœderu. nu. 14. in princ. & versus finem, ibi, cum istis concordat. & ibi non obstat ratio.

194. Declara restringendo istam exemplificationem, ut quamvis in prima, & secundo casu deue appellatio; tamen non dabitur in isto tertio, quamvis etiam in isto dicatur habere vim diffinitivam, teste Felyn. ubi supra, quod in hoc reprobat Salyc. ut dixi, quare non tenet semper hæc consequentia: habet vim diffinitivam: ergo est appellabilis: quia consequentia decipiuntur illi, qui eundem Doctorem allegant pro, & contra, sicut Ruginel. d. 5. l. cap. 2. sub num. 171. allegat pro utraq; opin. Felyn. ubi supra, eo quia vno loco dixerit, habere vim diffinitivam, & alio loco dixerit sub eodem nam. ab ea non dari appellacionem: possunt enim hæc simul stare, quia interlocutoria, habent vim diffinitivam, quandoque regulatur, vel diffinitiva, & quandoque vi interlocutoria, sicut ex Abb. cap. 28. peruenit. il secundo, nom. 8. vel. nota hoc dictum. de appellat. refert, & sequitur idem Felyn. ead. rubr. de sent. & re iud. sub num. 4.

195 Conclusio secundo contra Alex. Maran. & eius sequaces, sententiam de exequendo instrumentum non esse inquam diffinitivam, quia fertur, licet non contestata, & ante contestationem licet non potest ferri diffinitiva, habet tamen vim diffinitivam; vi dixi infra q. 19. rem. 1. concl. d. num. 14.

196 Exemplifica duodecimo in sententia, qua contumax declaratur pro confesso, & commisso, ut latè scripsi, & explicavi supra q. 5. sub num. 91. vers. comprobatur primo, & vers. seqq. in quibus videtur, de adde, quæ scripsi supra simit. 3. num. 106. & 107.

197 Exemplifica decimotercio in sententia, qua debitor admittitur ad bonorum cessionem, quia ab ea potest appellari, ut resolutum fuisse in Signatura de comuni omnium voto refert Marches. tract. de cessione, par. 1. in commiss. distat. mor. cap. 2. nu. 42. fol. 142. in fine, quem refert & sequitur Ruginel. tract. de appellat. 5. 2. cap. 3. num. 123. & in admittit appellacione consilium Paris. cons. 80. in hac causâ & controuersia. num. 49. vers. nec istis habet. lib. 1.

198 Quamvis Ruginel. eod. tract. 5. 6. gl. 7. cap. 2. num. 44. cal. 40. sibi parum constans dicat, non dari appellacionem.

Ratio quare detur appellatio est, quia sunt plures casus, in quibus debitor redditur indignus cessione bonorum; vnde si in aliquo ex his casibus admittitur ad cessionem bonorum, creditor gravaretur, & consequenter deberet admitti ad appellandum, & ratio, quare hæc sententia habeat vim diffinitivam est, quia non fertur super negotio principali, sed super vno articulo, qui non expectat aliam diffinitivam.

Exemplifica decimoquarto in sententia, quod causa debeat, vel non debeat compromitti, quia ab hac sententia potest appellari refert, & sequitur M. An. Blanc. tract. de compromissis q. 5. nu. 8. tom. 3. pag. 1. fol. 177. ubi de communi opinione, & quod potest appellari, quando partes eorumque licite compromissum scribit Rebuff. tract. de sentent. execut. art. 10. gl. 1. num. 6. vers. quinto, tom. 1. fol. 403. & quod ista interlocutoria habeat vim diffinitivam, scribunt Franch. in cap. 60. cum cessante. num. 58. vers. vigesimo secundo. de appellat. & Blanc. ubi supra.

Ratio potest esse multiplex: prima quia ab interlocutoria potest appellari, quando gravamen per eam illatum non potest reparari per appellacionem à diffinitiva, & dicitur non posse reparari, quando alia diffinitiva super ea non est ferenda; sed de faciendo, vel non faciendo compromissum vltimus non est cognoscendus, igitur gravamen remanet sine reparacione: secunda ratio, quia ista sententia habet vim diffinitivam; ergo &c. Blanc. ubi supra: ratio, quia huiusmodi interlocutoria meretur executionem, & adeo potest appellari, Rebuff. & Blanc. in locis supra proxime citatis, & Gravai. in anon. ad præf. Vestr. lib. 3. cap. 1. o. sub nu.

199 6. fol. 68. in fine, t. & quod ab interlocutoria,

deci. 71. 120. ad 1. si quis in causa non est  
120. hinc rationis est, quia, si in conclusionem  
debet mandari executioni, dicitur continere  
grauamen irreparabile. Rabuff. ubi  
supra.

300 Rastringe istam exemplificationem, vi uon  
procedat, quando ista pronuntiatio fit su-  
per causa inappellabili, vi puta, quia statum  
dispositum, laudem arbitrorum statim  
mandata executioni, quia tunc si non  
potest appellari à sententia diffinitiva, for-  
sanda super negotio principali, si tunc non  
poterit appellari ab ista preparatoria ad il-  
lam per ea, quæ, si arguatur, con-  
futebit, consuevit tamen, & ideo obliuiscimur  
libro 120. Anct. conf. 71. ex vi ubi, sub  
num. 2. ibi, ego contrarium, quem refert, &  
sequitur Rogini tractada appell. §. 2. 307. 30  
num. 307.

Da insuper rationis huius restrictionis  
vide quæ latæ sibi supra sum. 74  
num. 8. & seqq.

301 Exemplificatio decimosextima in decreto,  
quo iudex pronuntiat, iam posse, seu potius  
se aliamari, seu minorem dare resti-  
tuendum, quia ab aliis modo decreto datur  
appellatio, Rugini tract. de appell. §. 2. cap.  
3. num. 681. qui & si hanc exemplificationem  
nam non probet, amen potest probari, quia,  
si potestas alienandi procedat ex eo, quia  
iudex pronuntiat, non orem ut atens non  
esset probatum, datur appellatio, vi supra  
supra sub num. 169. & similiter datur  
appellatio, si pronuntiet, aliamantem esse restitu-  
tionem, & ideo denegatam esse restitu-  
tionem in integrum, quia à denegata restitu-  
tione in integrum datur appellatio, vi su-  
per Spec. tit. de ad. in integr. §. quia su-  
rem. sub num. 5. ubi item si famel. lib. 2. fol.  
206. & Abbas sup. ubi num. 2. con. 2. ad resiste-  
re in integr. & scribit istam Rugini. eod. cap. 3.  
in 396. & adde communem opus. tamen  
& sequitur Quid. tract. de restitu. in integr. q.  
76. num. 1. 2. & 3. & potest probari ex aap.  
fin. de in integr. resti. nam licet sit interlocu-  
toria, tamen datur resti. totum negotium.  
Rip. in rob. num. 21. ff. de iud. & simili-  
tar potest appellari à decreto, quo iudex  
pronuntiat, remoueri esse restitutum, quia  
sic potest appellari minor à denegata res-  
titutione, valens ibi Spec. Abb. & alij, quos  
etiam hia supra, ita & debet potest appellare

sequi de hoc, quando in causa non est executio,  
per 23. quæ dixi de resti. lib. 7. num. 1.  
1. 2. 29. & seqq. & quod in consensu unio-  
nis in integrum per viam subleuati deui  
appellatio, scribit simpliciter Marches. tract.  
de iur. iud. par. 1. da 200. m. 1. ubi, in  
instag. aap. 1. num. 32. fol. 189. & ita fere  
tut possit.

302 Exemplificatio decimosextima in sententia  
confirmatoria inde munita, à qua posset  
appellari refert, & sequitur Rugini. tract.  
da appell. §. 2. aap. 3. sub num. 23. var. sen-  
tentia.

303 Exemplificatio decimosextima in explana-  
tione posita, transmittendi ad consilium  
sapientis, quia pars, quæ se precludit hinc  
in positi formatione, seu explanatione,  
quam facit iudex, potest appellare, Put.  
Scab. tract. de cons. sapient. lib. 3. cap. 3. item  
3. par. 1. fol. 343. quem refert, & sequitur  
Bredero. tract. da appell. par. 1. tit. 9. ad 2. 6.  
sub littera A. dicit autem esse appellare,  
quàm contradiere.

304 Exemplificatio decimosextima in secundo  
decreto, quia de fit interlocutoria, tamen  
quia habet vim diffinitivæ, & absorbetur  
plenius, datur ab eo appellatio, vi supra,  
de sequor. sum supra sum. 6. mem. 4. num.  
130. vers. dicitur. ubi vide.

305 Exemplificatio decimasima in absolutoria  
ab observatione iudicis, hanc ad causam, quæ  
concernat merces, quia datur appellatio, vi  
remit. & sequitur sum supra sub num. 27.  
exempl. 3. vers. fecit. ubi vide.

306 Exemplificatio vigesima in interlocutoria,  
quæ iudex in causa restitutionis in integrum  
pronuntiat, minoris quatenus esse probatur,  
val non probatur, vi rem. & sequitur sum  
supra sum. 169 & 170.

307 Exemplificatio vigesimoprimum, & vltima in  
omni interlocutoria, quæ non expectat aliam  
sententiam posse, quia interlocutoria dicitur  
aut habere vim diffinitivæ, quando non  
expectat aliam sententiam post se, seu quando  
per illam exparet iudicis officium, Franch. in  
exp. 60. sum sessante. num. 9. ibi, sed tamen  
libra primo. de appell. & retrali. 6. num. 37.  
vers. summa primo, & quod omnis interlocu-  
toria, quæ non sperat aliam sententiam post  
se, datur habere vim diffinitivæ, quia vi  
datur

121 Interdictum  
122 Interdictum  
123 Interdictum  
124 Interdictum  
125 Interdictum  
126 Interdictum  
127 Interdictum  
128 Interdictum  
129 Interdictum  
130 Interdictum  
131 Interdictum  
132 Interdictum  
133 Interdictum  
134 Interdictum  
135 Interdictum  
136 Interdictum  
137 Interdictum  
138 Interdictum  
139 Interdictum  
140 Interdictum  
141 Interdictum  
142 Interdictum  
143 Interdictum  
144 Interdictum  
145 Interdictum  
146 Interdictum  
147 Interdictum  
148 Interdictum  
149 Interdictum  
150 Interdictum  
151 Interdictum  
152 Interdictum  
153 Interdictum  
154 Interdictum  
155 Interdictum  
156 Interdictum  
157 Interdictum  
158 Interdictum  
159 Interdictum  
160 Interdictum  
161 Interdictum  
162 Interdictum  
163 Interdictum  
164 Interdictum  
165 Interdictum  
166 Interdictum  
167 Interdictum  
168 Interdictum  
169 Interdictum  
170 Interdictum  
171 Interdictum  
172 Interdictum  
173 Interdictum  
174 Interdictum  
175 Interdictum  
176 Interdictum  
177 Interdictum  
178 Interdictum  
179 Interdictum  
180 Interdictum  
181 Interdictum  
182 Interdictum  
183 Interdictum  
184 Interdictum  
185 Interdictum  
186 Interdictum  
187 Interdictum  
188 Interdictum  
189 Interdictum  
190 Interdictum  
191 Interdictum  
192 Interdictum  
193 Interdictum  
194 Interdictum  
195 Interdictum  
196 Interdictum  
197 Interdictum  
198 Interdictum  
199 Interdictum  
200 Interdictum

detur facere effectum, quem facit diffinitiva, cum imponat finem instanti, scribitur Maian. in suo spec. in 3. par. 6. par. princip. sub num. 42. vers. prima conclusio. fol. 438.

208 Infero ex hac sublimitatione posita supra num. 171. quod iudex à quo regulariter non potest ulterius procedere super illo articulo, à quo est appellatum, quia sententia diffinitiva, & interlocutoria, habent vim diffinitivam, & interlocutoriam, ut retuli de sequentibus supra num. 171. sed, pendente appellatione à diffinitiva non potest procedere per ea, quæ scripta supra q. 3. num. 48. et igo neque, pendente appellatione ab interlocutoria, habente vim diffinitivam per ea, quæ scripta supra lib. 1. cap. 97. nu. 48. vers. sed pendente.

209 Extende subinfereudo, ut ea, quæ iudex gesserit, pendente appellatione ab interlocutoria, habente vim diffinitivam, veniant revocanda ut attentata, Lancel. tract. de attent. par. 1. cap. 12. hinc 1. princip. num. 51. & seqq. vique ad num. 57. exclusivè fol. 359.

210 Intellige hanc extensionem, ut sit verè quoad ea, quæ iudex faceret super illo articulo, à quo est appellatum, Alex. consil. 89. diligenter. sub num. 9. ver. tamen his lib. 1. secus quoad alia, quia illa aut sunt connexa, aut sunt separata, & est recutendum ad ea, quæ scripta memb. seqq.

211 Nec obstat, quod Roc. decis. 65. alias 461. si appelleretur versus finem, de appell. in non dicat, quod appellatio ante diffinitivam non impediat, acque suspendit iurisdictionem iudicis à quo, quia respondeo, hoc esse simpliciter verum in appellatione à iudice interlocutoria, si in appellatione ab habente vim diffinitivam erit verum quoad negotium principale, seu alios articulos extra articulum, à quo fuit appellatum.

212 Restringe eandem limitationem, & extensionem, ut non procedant, pendente termino ad appellandum, quia iudex potest pendente termino ad appellandum ab interlocutoria habente vim diffinitivam, procedere ad ulteriora, Franch. in cap. 10. super eo. num. 7. vers. secundo induere. de appell. & Lancel. tract. de attent. par. 1. cap. 11. de attent. pend. temp. ad appel. num. 30. vers. retulit. & num. 31. tom. 5. fol. 345. & cap. 12. de attent. & innot. appell. pend. limit. 2. sub num. 30. & 31. fol. 361. & ita etiam firmavit de cap. 97. num. 49. vers. contrarium. & num.

57. & num. 60. vers. finem.

Confirmatur hæc restrictio ex his, quæ de termino pendente ad appellandum ab interlocutoria, quæ continet gravamen irrevocabile, scripta supra num. 149. & seqq.

213 Amplia hanc restrictionem, ut procedat etiam articulus sit connexus cum causa principalis, ratione cuius gravaminis ipsa pars habeat appellare, Franch. vbi supra, & Lancel. d. cap. 11. num. 32. fol. 345.

214 Modera eandem quartam sublimitationem, ut non procedat in foro Capitolineo, quia in eo non potest appellari ab interlocutoris, etiam vim diffinitivam habentibus, quæ alias per diffinitivam, seu in ipsa diffinitiva separari possent, sic disponentibus statuit. Vbi lib. 1. cap. 172.

215 SVBLIMITA V. & fraternizat cum precedenti, ut non habeat locum, quando interlocutoria ingreditur difficultatem circa causæ decisionem, quia tunc ab illa interlocutoria potest appellari, ut est in casu, de quo loquitur Bal. quoniam retuli, & sequentes sum q. præced. limit. 1. num. 143. & hac ead. q. limit. 6. memb. 2. num. 3. in finem nam talem potest ingenerare difficultatem, ut habeat vim sententiæ diffinitivæ.

216 SVBLIMITA VI. ut non procedat, quando de gravamine, quod insertus per interlocutoriam, constat iuris præsumptione, ut puta, quia iudex mandat, rem aliquam sequestrari, quia tunc potest appellari, etiam non expressa causa, Bal. in l. 6. minoribus. nu. 5. vers. finem, vers. sed in appellatione. & nu. 6. vers. finem. sequestratio. C. de his quib. ut indign. dicens, sequestrationem esse regulariter prohibitam, ideoque in se tam aperta superuacua esse expunctionem causæ, & Franch. in cap. 59. vi debit. q. 1. num. 23. & Card. Alex. sub num. 41. vers. ita ergo regula. fallen. 3. de appell. & rursus idem Franch. in cap. 1. sub num. 7. vers. quanto limita. de appell. in 6. vbi de appellatione à sequestro, & à tortura.

De materia huius sublimitationis an & quando possit appellari à sequestro vide supra limit. 6. memb. 2. num. 14. & seqq. & an & quando non requiratur expressio causæ in appellatione à sequestro vide supra q. 4. num. 34. & 35.

217 SVBLIMITA VII. quando in appellatione exprimitur, & probatur ista causa appellandi, quia tunc debet admitti appellatio, ut patet ex his, quæ scripta supra, num. 81.

nu. 81. & 82. & loquendo in causa possessionis, supra limit. 6. m. b. 7. nu. 103. & seqq. & quod in appellatione a mera interlocutoria debeat nominari exprimi causa gravaminis, late deducit supra q. 4. num. 30. & seqq.

218. Declara primo hic sublimitatione, quod expressio causae, seu gravaminis in appellatione ab interlocutoria sufficiat per relationem ad acta ex his, quae scripti d. q. 4. n. 31. & seqq.

219. Declara secundo, ut iustificatio appellationis ab interlocutoria coram iudice appellationis non possit fieri ex alia causa, quam ex expressa in appellatione, vide supra q. 11. num. 87. & seqq. & quid si sint expressae plures causae, vide ibidem num. 90.

220. Declara tertio, ut sufficiat, causam, expressam in appellatione, fuisse probabilem, quia tunc, si iudex, appellatione non attendit, tulerit sententiam, illa sententia erit ipso iure nulla, Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 2. limit. 1. princip. num. 45. fol. 359.

Contrarium est verum, vide supra q. 1. num. 62. & seqq.

221. Declara quarto, ut si quis opposuerit legitimam exceptionem, & obtulerit incontinenti illius probationem, & iudex nihilominus noluerit illam exceptionem admittere, & ideo is, qui eam opposuit, appellaverit ab illa interlocutoria, seu non admissione, eiusmodi appellatio coram iudice appellationis diceretur satis iustificata eo ipso, quod iudex a quo noluit admittere exceptionem, ut reus, & sequutus sum d. q. 1. n. 68. & operabitur haec appellatio deusulationem negotii, & repositionem attentatorum, ut scripti ead. q. 1. num. 70.

#### XLVI. LIMIT. MEMB. II.

##### S Y M M A R I V M.

**A P P E L L A T I O** ab interlocutoria, lata super articulo, quam quod est connexa tota causa, suspendit in totum iurisdictionem iudicis a quo, num. 1. — Extenditur primo & exemplificatur in interlocutoria, lata ante contestatam litem, num. 2. & 3. — Extenditur secundo, & exemplificatur multipliciter in interlocutoria, lata post contestatam litem, num. 4. & seqq. — Declaratur primo, quales debeat esse connexitas articuli, ut suspendatur tota iurisdictione, num. 10. — Declaratur secundo quales sit haec suspensio, quae nascitur ex connexitate, ibidem — Inferitur, quod processus,

factus in causa principali pendente appellatione ab interlocutoria, lata super articulo connexa, non dicitur attentatus, num. 11.

**A p p e l l a t i o** ab interlocutoria, lata super articulo, qui non est connexus causae principali, suspendit iurisdictionem in illo articulo, & non in tota causa, num. 12. & seqq. — Exemplificatur multipliciter, num. 16. & seqq. — Inferuntur plura, num. 23. & seqq. — Limitatur, num. 27. & seqq.

**I S E C V N D V M** membrum (an appellatio, quae debet admitti ab interlocutoria mera, vel interlocutoria habente vim distinctivam, suspendat non solum articulum interlocutoriae, quae est appellatum, sed totam causam) dividit in duos casus.

Primus casus est, quod interlocutoria habet connexitatem cum causa principali, hoc est, articulus, definitus per interlocutoriam, est connexus cum tota causa, licet videatur distinctus; & in casu concludo, quod appellatio ab illa interlocutoria, seu articulo suspendit iurisdictionem in tota causa, Ant. de Butr. in cap. 10. super eo. num. 1. de appell. Alex. conf. 89. diligenter. sub num. 9. vers. tamen his. in fine, lib. 1. Boet. decis. 73. videtur, num. 6. vers. sed vna. Paris. conf. 66. videtur. sub num. 13. ibi, nec in casu nostro. lib. 1. & Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. 2. de attent. & innov. appell. pendens. limit. 2. num. 25. in fine, & num. 26. iunctis ijs, quae tradit nu. 13. fol. 361. idq. sentit et Ant. de Butr. in cap. 29. dilectus filius. sub num. 8. vers. nota quod quoad negotium. de rescript. & hoc est indubitatum, si causa principalis est ita connexa illi articulo, ut sine eo decidi non possit, Abb. d. cap. 10. super eo. nu. 2. de appellat. & haec est conclusio communis.

Confirmatur haec conclusio, quia capitula connexa reputantur vni ratione connexitatis, ut scripti supra q. 10. num. 6.

2. — Extendit primo hanc communem conclusionem, ut sit vera in appellatione ante litē contestatam, Glou. in d. cap. super eo. in verbo. appellationem. & Ant. de Butr. & Abb. sub num. 2. & Franch. num. 1. de appell.

3. — Exemplifica haec extensionem, quando opponitur, rescriptum esse subrepticium, vel iudicem esse excommunicatum, quia si iudex, interloquendo, grauet, potest appellari, & appellatio suspendit iurisdictionem in tota causa, Abb. d. cap. super eo. sub num. 2. & Franch. sub num. 1. idem quando proponitur

- nitur, adorem esse excommunicatum, vel procuratorem non habere legitimum mandatum, & similia, Franch. vbi supra.
4. Extende secundo in appellatione post litem contestatam, Glof. Ant. de Butt. Abb. & Franch. supra proximè citati.
5. Exemplifica hanc extensionem in exceptionibus petemptorijs, quæ opponantur post contestatam litem, vt puta, si opponatur exceptio pacti de non petendo, vel consanguinitatis contra petentem uxorem, & similes, Abb. d. cap. super eo. num. 1. in fine.
6. Exemplifica secundo in exceptione prescriptionis, & denum in alia qualibet simili petemptoria, sine qua negotium principale expediri non potest, Glof. in d. cap. super eo. in verbo. sine illa. Ant. de Butt. & Abb. vtrq; sub num. 3. de appell.
7. Exemplifica tertio, quando reus, nolens respondere libello, seu positionibus, fuit propter contumaciam declaratus excommunicatus, seu reintroitus, & is appellauit ab excommunicatione, & Auditor appellationis inhibuit Auditori à quo, & nihilominus Auditor à quo procedit, quia totus processus erit nullus, nā licet prædicta reintroitus videatur articulus separatus à negotio principali, tamē quia reintroitus fuit facta occasione, & ratione negotij principalis, quia noluit libello respondere, & litem contestari in causa principali, appellatio ipsa suspendit iurisdictionem in tota causa, Rot. decisi. 1. alias 193. si ab excommunicatione. de appell. in nou. quam referunt, & sequuntur Franch. in cap. 6. ad hæc. sub num. 1. de appell. & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. de attent. & innovat. appell. penden. limit. 2. sub num. 14. & 15. fol. 361.
8. Contra hanc tertiam exemplificationem declarando, & impugnando Rotam in d. decisi. 31. ita scribit Dec. conf. 33. sub num. 4. & seqq. quem refert, & sequitur, aliasq. adducit auctoritates Lancell. dicta limit. 2. num. 18. fol. 361.
- Præterea cū, quod in casu, de quo loquitur Rot. d. decisi. 31. sit suspensa iurisdic-tio in tota causa, tamen id non euenit eo, quia adsit connexitas in illo casu, sed eo, quia intercessit inhibitio, vt considerat Lancell. d. limit. 2. sub num. 18. ibi, quod si ab ea, quare, subiecta inhibitione, illa decisio non procederet.
- Uterius, vt considerat Lancell. d. limit. 2. sub num. 18. in casu, de quo num. seq. appellatio, quæ interponitur à remissione causæ, interponitur occasione causæ, quæ pendebat coram secundo iudice appellatiouis, & tamen non suspendit causam principalem.
9. Exemplifica quarto in casu, quo appellatur ab aliquo grauatimine ante diffinitiuam, & committitur causa appellationis, & iudex, cui est commissa, inhibet iudici à quo, & deinde, seruatis seruandis, pronuntiat, bene processum per iudicem à quo, & male per partem appellatum, & ideo causam remittit eidem iudici, à qua causæ remissione pars iterum appellat, & causa appellationis ab hac causæ remissione iterum alteri iudici committitur, qui iudici primo, à quo fuit prius appellatum, non inhibet, & ideo ille primus iudex, non obstante appellatione interposita à remissione causæ, procedit in negotio principali, quia isto casu & si processus sit validus, vt scribit Rot. decisi. 1. alias 138. si appelleretur. de off. deleg. in nou. de decisi. 65. alias 461. si appelleretur. de appell. in nou. quas refert, & sequitur Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. a. huius. 2. princ. sub num. 18. fol. 361. & limit. 29. num. fol. 373. tamen validus processus pendet à futuro euentu, quia si vltimus iudex appellationis pronuntiabit, bene appellatum, & male iudicatum, tenebitur totus processus primi iudicis, factus post appellationem, vt dixit Rot. d. decisi. 65. versus finem, & latius scripti num. seq. decisi. 2. quæ retracato, & annullato processus non haberet locum, nisi effemus in connexis per ea, quæ dixi dicto num. seq. declar. 2. & quod Rot. d. decisi. 65. habeat locum in connexis, sentit Lancell. d. limit. 2. num. 40. fol. 362.
10. Declara primo nunc, connexitatem hanc, quæ operatur suspensionem totius causæ, tripliciter considerari.
- Primo, quando causa principalis est ita connexa articulo, vt non possit determinari sine illo articulo, vt est casus in d. cap. super eo. & ibi Ant. de Butt. num. 1. Abb. num. 2. & Franch. in principio, & num. 1. de appellat.
- Secundo, quando articulus, seu exceptio, super qua iudex interloquitur, est præiudicialis, quia de exceptionibus præiudicialibus prius est cognoscendum, & desinendum, quam de ipsa causa principali, Franch. in cap. 10. super eo. sub num. 2. vers. ita gl. de appell.

Tercio quando sententia lata in vno, patet exceptionem rei iudicate etiam in alio; Lancell. eadem limit. 3. nu. 27. in fine, vtili sed quia. & num. 28. fol. 361. exceptio enim processus pendenti non obstat iurisdictioni, nisi ubi obstat exceptio rei iudicate; Balth. in cap. 1. versus suum, num. 7. vers. vltimo extra. de controuerf. feud. apud par. tertium man. ubi ponit casum: ego intuli alicui duo vulnera eodē loco, & tempore, & in eadem via, & accusor de vno coram Potestate, & de alio coram Capitaneo; peto me remitti ad Potestatem, & accusator vult me remitti ad Capitaneum, determinat Balth. remitti debere ad eum, qui praeiudicat, ne diuersitas iudicium perplexitatem inducat, colligendi regulam, quod exceptio perplexitatis impedit processum iudicium.

Declaro secundo, ut haec suspensio, causata ex conexitate, non operetur simpliciter reuocationem processus quoad articulos conexos, sed conditionaliter, & ex sua oratione, quatenus scilicet iustificetur appellatio; & ideo pronuntiatur, bene appellatum, & male iudicatum, quia tunc omnia gesta reuocantur, ut late explicat Franch. in cap. 10. super eo. num. 8. & sub num. 9. vers. sed aduerte. & vers. seq. de appell. in quibus loquitur de articulis conexis, & in his terminis Lancell. declarat Rot. quos citauit num. praeced. in fine, & suaderi ea ratione, quia si articuli sunt separati, tunc licet iudex appellationis pronuntiaret, bene appellatum, & male iudicatum, tamen processus, factus super articulo separato, a quo non fuit appellatum, non irritatur.

- 11 Infero ex his, quae dixi supra num. 9. in 4. exempl. & ex hac 2. declar. quod licet iudex appellationis, iustificata appellatione, reuocet interlocutoriam, a qua fuit appellatum, tamen processus, factus coram iudice a quo pendente illa appellatione, non reuocatur per vim attentati, quia iudex a quo potius procederet, ut ex Rot. de Butr. refert, & sequitur Franch. in d. cap. 20. super eo. num. 3. vers. liu gl. in verbo terminari. in fine, & latius sub num. 8. seu 9. vers. nec obstat quod iustificata.

Confirmatur haec illatio, quia si secundus iudex appellationis in casu, quem tenui supra nu. 9. in 4. exempl. pronuntiaret, bene appellatum, tunc reuocatur, quod fecit iudex a quo, ut dixi nu. praeced. decl. 2. secus autem si pronuntiaret, bene iudicatum,

quia tunc stabit processus iudicis a quo, qui non impeditur per malam appellationem, nec appellatio ante diffinitiuam habet impedire, vel suspendere iurisdictionem iudicis; secus est in appellatione a diffinitiva, Rot. decis. 65. alias 461. si appellatur de appell. in noo. ergo, est reuocatio, & annullatio processus pendens a futura sententia iudicis appellantis, ille processus non dicitur attentatus, quia si esset attentatus, reuocaretur in primis, & ante omnia priusquam iudex appellacionis procederet in causa appellationis, ut scripsi supra q. 3. num. 47. & 48. et reuocatur post iustificatam causam appellationis, quia eius iurisdictione non erat suspensa, & consequenter non dicitur attentatus per ea, quae scripsi memb. praecedenti nu. 28.

Nec obstat, quod Lancel. tract. de attent. par. 2. cap. 1. limit. 2. princip. num. 39. fol. 362. refertur, & sequatur ex Alex. quod reuocantur tanquam alienata.

Quia resp. quod contrarium est verum, ut patet ex adductis un. praeced. ultra quod Lancell. in hoc loquitur parum accurate, & Alexan. quem citat, non loquitur de attentatis.

Limita primo hanc illationem, ut, dum dicimus quod processus non reuocatur tanquam attentatus, non procedat, quando iudex appellationis iubiuit, quia tunc iudex a quo non posset procedere per ea, quae dixi infra, num. 27.

Limita secundo quando iudex a quo detulisset appellationem, & iudex appellationis causam ei non remitteret, quia tunc iudex a quo non posset procedere per ea, quae scripsi memb. seq. in fine, & adde quae scripsi infra, nu. 29. & hae de primo casu, posito supra nu. 1.

- 12 Secundus casus est, quando interlocutoria, seu articulus interlocutoria decisus non habet conexitatem cum causa principalis, & isto casu comodo, quod appellatio ab illo articulo non suspendit iurisdictionem in tota causa, sed solum in illo articulo, Rot. de Butr. in cap. 20. super eo. num. 1. & 2. quem refert, & sequitur ibidē Fisch. sub num. 3. & vberius sub num. 9. vers. sed aduerte quia. de appell. Dec. eonf. 33. viso praeced. sub num. 4. in secundo praesupposito. ibi, secus si articulus, & Lancell. tract. de attent. par. 2. cap. 1. de attent. & in noo. appell. pend. limit. 2. num. 13. & seq. fol. 361. & quod communis conclusio videatur esse, quod: si appellatur in vno articulo separato a cau.



à causa principalis, non suspendatur in totum iurisdictionem in causa principali, scribit Dec. in cap. 51. bonæ memoriæ. num. 35. ibi, nunquid si appellatur. & sub num. 36. de appell.

Confirmatur primo hæc conclusio, quia quando sunt distinctæ, & diuersæ causæ, licet sit appellatum ab una, tamen non retardatur processus in alia, Rot. decis. 32. alias 193. si ab excommunicatione. in fine, de appell. in nou. & larius Lancell. ubi supra, & quod appellatio non suspendat iurisdictionem iudicis à quo, nisi in illa causa, in qua fuit appellatū, & non in alijs, scribit Franch. in cap. 22. præterea, not. 2. num. 1. & cap. 24. proposuit. not. 1. de appell. nam si appellatur ab uno articulo separato à causa principali non propterea censetur appellatum à tota causa, nec suspenditur iurisdictionem in tota causa, Paris. cons. 66. videtur. num. 6. in fine lib. 1.

Confirmatur secundo, quia arbiter. pronuntiando super una causa, seu super uno articulo, non perdit iurisdictionem in alia causa, seu in alio articulo, Aegad. Bellam. cons. 18. quem refert, & sequitur Lancell. d. l. i. m. 2. num. 16. in fine, & 17. tom. 5. fol. 361.

14 Contra conclusionem huius secundi casus, quod enim iudex à quo non possit procedere, etiam si causa principalis possit expediri sine articulo appellationis, sedit Gloss. in d. cap. 10. super eo. in verbo. terminari. in fine, de appell. multa etiam contra eandem conclusionem adducit, & firmat Abb. eod. cap. super eo. num. 4. & seqq. vers. his autem præmissis. & num. 9. in fine, vers. lex quibus omnibus. dicens, quod siue articulus, in quo fuit appellatum, sit connexus cause principali, siue non, nonquam potest iudex procedere ad vltiora, quia, ut dicit d. num. 9. appellatio ab interlocutoria, si est legitima, suspendit iurisdictionem iudicis à quo respectu totius causæ, siue causa principalis sit connexa articulo appellationis, siue non, & in hanc opinionem contra conclusionem, videtur iussisse Franch. in cap. 2. sub nu. 4. & in cap. 51. bonæ memoriæ. num. 30. & 31. vers. prima quod licet. de appell. quem citauit super q. 2. num. 37. dum scribit simpliciter, quod appellatio iudicialis etiam in uno articulo suspendit iurisdictionem iudicis quoad totam causam, nec considerat, an articulus sit connexus, vel non.

Non recedas in puncto iuris à conclu-

sione, quia Glossæ, & Abb. citatis in contrarium bene respondent Franch. in d. cap. super eo. sub num. 9. vers. sed aduerte. quem ibidem refert, & sequitur Dec. cons. 33. à nobis citatus sup. num. 22. vers. secundus casus. licet idem Dec. in d. cap. bonæ memoriæ. similiter à nobis citatus in d. vers. secundus casus. reprobet eundem Franch. aliter ibidem loquentem.

Praxis tamen seruat contrarium, & ratio huius praxis est duplex.

Prima ratio est, quia, cum relinquatur arbitrio iudicis, quæ dicantur connexæ, ut retuli, & sequutus sum lib. præced. cap. 11. num. 376. expedit appellato, ut non prosequatur causam coram iudice à quo, quia, de facili iudex appellationis inclinabit pro connexitate articuloꝝ, ut aquam trahat ad molendinum, sicque annullabit totū processū.

Secunda ratio est, quia is, qui appellauit ab aliquo grauamine, potest iudicem, procedentem in negotio principali, allegare suspensum, quamuis interlocutoria sit separata à negotio principali, ut scripsi, sed non sequor membr. seq. num. 4.

15 Reueni tamen conclusionem, quæ ut dixi, est verior in puncto iuris.

Exiende eam, ut præcipue procedat in appellatione extraiudiciali, quia appellatio extraiudicialis suspendit solum ea, quæ geruntur post appellacionem, & contra ipsam appellacionem, alia verò, quæ non sunt contra ipsam appellacionem, non suspendit, quia appellatio extraiudicialis non suspendit facultatem competentem ipsi parti in alijs factis enim est, quod defendat appellans, ne opprimatur in eo, à quo appellauit quare, attentata post appellacionem extraiudicalem, sed non contra ipsam appellacionem, non dicuntur grauare ipsum appellantem, ex quo non sunt cõtra eius appellacionem, Franch. in cap. 1. sub num. 4. vers. vltimo tenementi. & clarè, ac fusius in cap. 51. bonæ memoriæ. num. 29. vers. decimotercio dubitator. & num. 31. de appell. & adde, quæ scripsi supra. q. 2. num. 36.

16 Exemplifica primo eandem conclusionem in condemnatione expensarum ratione contumaciæ, à qua condemnatio ut si condemnatus appelleret, appellatio non impedit processum in causa principali, Ant. de Butr. in d. cap. super eo. sub num. 3. in quarto exemplo, Abb. sub num. 3. & Franch. sub num. 2. vers. sed sunt aliquæ de appell. Dec. in cap. l. fff. §. i. bo-

31. bonæ memoriæ. num. 36. ibi, unde si appellator à condemnatione expensarum de appell. & conf. 33. viso puncto. sub nu. 4. in 2. præfopposito, & Lancell. tract. de arrent. par. 3. cap. 8. de arrent. & innou. appell. p. d. limit. 1. num. 8. fol. 360.

17 Exemplifica secundo la exceptione, quæ concernit executionem, quæ est exceptio, modificans executionem, quæ exceptio competeit certis personis, ne possint conveniri, nisi in quantum facere possunt, quia l. appellatio interposita ab interlocutoria, lata super ista exceptione, non impedit executionem causæ principalis, Ant. de Butr. d. cap. super eo. sub num. 3. ibi, de exceptionibus aurem. Franch. sub nu. 1. & Lancell. d. limit. 2. ou. 6. fol. 360. & de hac exceptione loquens sum lib. præced. cap. 7. num. 1.

18 Exemplifica tertio, quando vxor obtinuit sententiam pro validitate matrimonij contra maritum, & maritus appellat, quia nihilominus potest appellatio pendente, procedi ad instantiam mulieris super præstatione alimentorum, quæ vxor peteret, quia hoc non est de processu causæ, Affl. dec. 131. fuit dubitatum. num. 3. in fine, & de hoc casu scripsi supra limit. 7. princip. nom. 3. & sub num. 4. vers. quartus casus.

19 Exemplifica quarto in exceptione compensationis, ut si petenti debitum opponatur exceptio compensationis, & ea non admittatur, & ideo reus appellat, & nihilominus appellatus petat, procedi super negotio principali, quia poterit procedi, Ant. de Butr. d. cap. super eo. sub num. 3. & Abb. similiter num. 3. in fine, & Franch. sub nu. 9. vers. quartus & ultimus.

20 Exemplifica quinto, si appellator, quod Tertius non recipiar in rethem, quia est criminofus; nam hæc appellatio nihil obstat, quin alij testes recipi possint, & in causâ principalit procedatur, cum articulus appellationis videatur separatus à causâ principali, ideo causâ principalis non intelligitur suspensa, Dec. in cap. 51. bonæ memoriæ. sub aut. 34. de appell.

21 Exemplifica sexto in appellatione, & litis pendente in possessio, quia non suspendit, neque impedit executionem in petitorio, nec è conuerso, cum hæc sint omnia diuersa, Lancell. d. limit. 2. num. 18. Ibi, pariter etiam de nu. seq. fol. 361. & clarior, & apertius cap. 4. de auct. litæ pend. limit. 2. principali, nu. 8. & seqq. fol. 325. vbi

scribit, quod si inter aliquos sit lis super possessione beneficii, & ordinarius per mortem colligatoris, aut alias illud beneficium conferat, collatum non dicitur arrentari, & sic ordinarius non dicitur arrentare, quia collatio beneficii respicit ius, & proprietatem beneficii, de qua non est lis, sed est lis super possessione, in qua ordinarius nihil innovat.

22 Declara istam exemplificationem, ut non procedat, quando ius possessionis posset excludi incontinenti per probationes de domino receptas in petitorio, quia tunc appellatio in petitorio impediret executionem in possessio, ut puta, tu obtinisti sententiam in petitorio, à qua ego appello, & in appellatione doceo de meo dominio, interrim tu obtines aliam sententiam in possessio, à qua ego non appello, tu vis huius sententiæ executionem, dico quod appellatio interposita super petitorio impedit executionem super possessio, & sic appellatio operatur effectum suum in causâ separata, quia exceptio domoij potest incontinenti probari, cum sit probata in petitorio, Lancell. tract. de arrent. par. 3. cap. 12. limit. 2. principali in fine, num. 41. & 42. fol. 362.

23 Infero, quod vbi sententia continet plura capita separata, si appellatur ab vno, in reliquis sententia transibit in rem iudicatam, & mittitur executioni, quia tot capitula, tot sententiæ in separatis, ut consuevit Paris. conf. 66. viderit. num. 3. & seqq. vers. istis tamen non obstantibus. lib. c. licet enim ea omnia capita sine defuncta vnica scripserunt, & vnico contextu prolationis sententiæ, tamē tot sunt sententiæ, quot sunt capitula, Paris. d. conf. 66. ou. 4. vide etiam, quæ scripsi supra quest. 4. num. 23. & 24.

24 Subinfero primo, quod appellari debet ab omnibus capitulis sententiæ, si volumus totam sententiam suspendere, aut saltem à sententia simpliciter, Paris. d. conf. 66. num. 5. & 9.

25 Subinfero secundo, quod fatallum tempus, quod non corripente causa arrentarum iuxta ea, quæ scripsi supra quest. 13. nom. 65. & seqq. corripit in causa, seu articulo separato, ad quem non extenditur appellatio, quare si vnus in eadem sententiâ fuerit plurius condemnatus ex diuersis causis, & in appellatione sit ex adue. satis vnus nomen expressum, talis appellatio quoad non nominatos non impedit, quominus

cuncto ea nullum ratione, quia appellatio est in una causa, executio autem est in aliis, ut refert & sequitur Lancell. tract. de app. in par. 2. cap. 12. de arbit. & in nou. appellat. pend. limit. 2. num. 20. & sequitur fol. 361.

36. Subinferto arrio, quod etiam iuxta ordinem personarum, si sententia constituit capitula separata, non committuntur in attentata, nisi respectu illius capitalis, seu summe, & quia si appellatur, Lancell. d. limit. 2. sub num. 17. fol. 361. quare si inter partes litigando super diuersis pretensionibus, videlicet super diuersis pecuniariis summis, super quibusdam locis, & super quibusdam capitalibus, & tam summe pecuniarum, quam localium, quibus etiam expensae subesse dicuntur, & separatas in singulis quantitatibus in si sententia ex parte, & pro eis sententiam mandatum exequantur, de a dista. i. sententia fuerit appellatum sub illa forma: (appello ab executione taxatione localium, sine bonorum, & ex illis etiam expensarum taxatione) & commissa appellatio capitalis, illius vigore emanauerit inhibens, & post inhibiti locum vigore dictae mandati fuerit facta exequutio pro summi dictae pecuniarum, non dicitur attentatum, quia appellatio dicitur interposita respectu localium, & expensarum, non tamen respectu pecuniarum, ita, quia in refert, & sequitur Lancell. d. limit. 2. sub num. 22. fol. 361.

Separatas aliam quasdam causas, quae possunt videri connexae, & deo haberi diffinitatem, possunt in maiori attentatum, Lancell. d. tract. de arbit. par. 2. cap. 22. de arbit. post inhibiti limit. 5. princ. sub no. 2. & sequitur tom. 3. fol. 414.

37. Limita primo hanc conclusionem iuxta secundum casum, ut non procedat, quando ultra appellationem interpositam super articulo separato iudex ad quem subiecit in tota causa, quia tunc illa inhibiti non suspendit jurisdictionem in tota causa, & sic etiam quoad alium articulum separatum, ideoque processus post eiusmodi inhibitionem factus esset ipso iure nullus, Alex. cons. 89. diligenter. sub num. 9. ver. quantum verborum lib. 1. & videtur de mente Rotae decis. 10. alias 138. si appellatur de offi. deleg. & decis. 65. alias 461. si appellatur de appell. in nou. quae in casu, quem retuli supra num. 9. scribit inhibiti, quod processus valet, dummodo ubi

quas decisiones Rotae refert, & sequitur Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 1. ad iura 29. num. 1. fol. 373.

Contra istam limitationem tenent Francus in cap. 1. o. super eo. colum. 2. vers. secundus casus. num. 5. de appell. quem refert, & sequitur Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 32. limit. 2. princ. ubi 35. fol. 361. motus ex ratione, quia iudex ad quem non potest subire, nisi constet, negotium ad eum esse depositum, sed per appellationem ibi non articulo separato non depositum negotium principale, neque alius attentatus separatur: ergo iudex ad quem non potest subire, & in arbitrio, non dicitur ratione inhibere, & consequenter inhibiti non canonice facta nullum operatur effectum quoad causam principalem, sed solum quoad articulum in quo fuit appellatum.

Non obstat Rot. ex diverso citata, quia respondet, quod habet locum ubi articulo connexis, ut ex mente Franci tenent Lancell. d. cap. 22. limit. 2. princ. num. 20. fol. 361.

38. Retrahitur, si placeat limitationem, 1. Declara eam, ut si vera, quando evidenter constat, quod inhibiti est facta super tota causa, & ideo comprehendit etiam alios articulos, & peritus separatas, in quibus non est appellatum per ea, quae scribunt Decretum 33. ubi pariter in fine ibi, quia etiam adhuc, & Lancell. tract. de arbit. par. 2. cap. 21. de arbit. & in nou. appell. pend. limit. 2. num. 34. in fine, & 35. fol. 361. ferus si dictum, an si inhibiti etiam quoad alios articulos separatos, Lancell. ubi supra.

Verum hanc declarationem obstat in adducta num. praeced. contra limitationem, vers. contra.

39. Limita secundum, quando iudex desubiecit, sed de hac limitatione vide supra limit. 6. princ. memb. 7. num. 99. vers. extendit vnde decimo, & supra hac ead. limit. 6. memb. praecedenti num. 41. vers. restringe quanto.

30. Limita tertio, ut non procedat in appellatione interposita in sententia delegata quia illa interposita in una causa suspendit jurisdictionem etiam in aliis causis, Rot. decis. 15. alias 163. nota quod ubi. de appell. in notis.

Contra eandem limitationem, & in specie contra Rotae decisionem tenent Francus in

cap. 6. adhuc. num. 3. verſ. ultimo not. de appell. & Gens. in cap. 3. commun. cum verò. eod. tit. in 6. quos citat & ſequitur Lancell. tract. de arbit. p. 2. cap. 1. a. limite 2. princip. num. 32. & 33. tom. 5. fol. 361.

# XLVII. LIMIT. MEMB. III.

## S V M M A R I V M.

**INTERLOCUTORIAE** *grauamine iuſſiſſi* cam coram iudice appellatur, qui propter ea pronuntiat, hanc appellatam causa remanet cognoscenda coram eodem iudice appellantis, num. 1. & ſeqq. in quibus inferatur, iudicem qui grauauit in vna causa, poſſe allegari ſub ſpectu in alijs. — Item tamen poſſe allegari ſuſpectum ab ſola appellatiua pendente, num. 4. — Iudex appellatiua cognoscit totam cauſam, ſine ſit ordinarius, num. 5. — Sive ſit delegatus, num. 6. & ſeqq. — Et nunquid iudex appellatiua poſſit, omiſſo articulo appellatiua de conſenſu appellari, cognoscere negotium principale, num. 9. & ſeqq. — Iudex appellatiua quando non cognoscit negotium principale etiam quod pronuntiet hanc appellatiua, num. 14. & ſeqq.

**Interlocutoria** *grauamine non iuſſifica* coram iudice appellatiua, qui propter ea pronuntiat, male appellatur, cauſa redit ad iudicem a quo, num. 19. & ſeqq. in quibus diſtinguitur multipliciter.

**TERTIVM** membrum (poſt terminatam cauſam appellatiua ab interlocutoria coram iudice ad quem quis iudex debeat procedere in cauſa principali, iudex à quo, vel ipſe iudex ad quem) diuido in duos caſus principales.

Primus caſus eſt: quando iudex ad quem pronuntiat, bene fuiſſe appellatum, & male indicatum.

Secundus caſus eſt: quando pronuntiat, male appellatum, & bene indicatum.

In primo caſu, quando pronuntiat, bene appellatum; conſequo quod cauſa remanet cognoscenda coram ipſo iudice appellatiua, quia tunc eam non remittit iudici à quo, Cyn. in l. per hanc. quæ eſt vltima, q. 7. ſub num. 11. ibi, ſi autem pronuntiat, & in ſua diſc. l. q. 8. ſub num. 12. ibi, nam ſi iudex appellatiua, C. de t. p. & reparat. appell. fol. 472. Bar. in l. 4. eius qui, q. 6. nu.

10. ff. de appell. ecip. Franch. in cap. 35. not. cepa. ſub num. 1. de appell. Staph. tract. de ſignat. liter. iuſſit. clauſula & cum negotio principali &c. ſub num. 2. fol. 327. in par. 1. & de hoc eſt textus expreſſus in iure canonico in cap. 59. vt debitus. verſus finem, & ibi Gloſ. in verbo. alioquin. Abb. num. 8. Card. Alex. num. 12. Dec. num. 21. not. 8. de appell. & quod, iuſſificata appellatiua per appellatam, cauſa principalis non poſſit remitti ad iudicem à quo. inuito appellante, ſcribit Franch. d. cap. vt debitus. nu. 45. verſ. ſecundo quomodo.

2 Ratio huius conſequentie eſt, quia iudex qui ſemel grauauit, redditur ſuſpectus parti quam grauauit, Franch. vbi ſupra vtrobi- que, & Dec. d. cap. vt debitus. nu. 21. not. 8. & ſub num. 70. nam iudex, qui ſemel grauauit, eſt ſuſpectus de iteratione grauaminiſ, Contar. in l. vnica. oppoſit. 3. au. 7. verſus finem. C. ſi de nom. poſſit. pro qua ſuſpitione Card. Alex. in cap. 24. propoſuit. not. 2. ſub num. 10. de appell. adducit hos duos verſus.

*Qui ſemel eſt laſus ſollari piſcis ab hominibus ara cibis ſemper ineſſe putat.*

3 Infero ex hac ratione, quod, cum iudex qui grauauit, reddatur ſuſpectus, poterit allegari ſuſpectus etiam in alijs cauſis omnino ſeparatis per ea, quæ ſcribit Franch. in cap. 24. propoſuit. ſub num. 4. de appell. di- cens, quod, probato grauamine iudicis, habet locum reſuſcitatio, & ſola appellatio non cauſat ſuſpitionem, niſi conſiter, iudicem grauamen inuoluiſſe, ſeu iudex grauamen ſuſcitatur, aut de eo notorie conſiter, & rursus in cap. 36. poſtremo. ſub num. 20. verſ. vigefimoſeptimo quando à iudice. eod. tit. de appell. dicens, quod ſi iudex grauauit, tunc eſt ſuſpectus tam in illa cauſa, in qua grauauit, quam in qualibet alia.

Ampliſ primo hanc illationem, vt maxime procedat in grauamine torturæ, quia, ſi quis fuerit iniuſte tortus, illa iniuſta tortura adeo operatur expreſſione à iuriſdictione torquentis, vt ipſe tortus vna cū ſola ipſius domo poſſit declinare iuriſdictionem illius iudicis, & totius familie tam in cauſis criminalibus, quam in cauſis ciuilibus, Aug. Arer. in l. 3. num. 4. ff. de appell. recip.

4 Ampliſ ſecundo, vt ex ſola appellatiua interpoſitione in vna cauſa, ſeu articulo, grauamine etiam non probato, poſſit reſuſcitari vel ſuſpectus in alijs cauſis, quia aliquando iniuria

In iura videtur inferri iudici, à quo appellatur, ut considerat Franch. in cap. 6. ad hęc. sub num. 3. vers. sed imola. de appell. & multis provocantur ad indignationem contra appellantes, ut considerat idem Franch. in cap. 14. proposuit. sub num. 4. & multi iudices damoati, & corrupti ad id prosequuntur appellantes, ut scribit Rebuff. tract. de appell. in præfat. sub om. 35. vers. ratio. tota. 3. fol. 478. & Baroos carcerant appellantes ad superiores, ut notat Capic. quem retuli supra, q. 8. num. 124. & aliqui iudices adeo indignantur, ut pars gravata timeat appellare, ut scripsit supra, q. 6. nu. 8. & seqq. unde propter talem indignationē posset dubitari, ne iudex vellet se vicisci, ut considerat Franch. in d. cap. proposuit. sub num. 4. & consequenter debet posse recusari, uti inspectus.

Contrariam opinionem, nempe quod sola appellacionis pendencia non sufficiat, nisi consilet, iudicem gravamen intulisse, tenet Joao. Andr. in d. cap. 6. ad hęc. quē ibidem refert, & sequitur In effectū Franch. sub nu. 3. & in d. cap. proposuit. sub num. 4. & quod Doctores transcant communiter cum hac contraria opinione Ioannis Andreæ scribita in d. cap. ad hęc. sub oo. 3. & quod appellāre non possit habere suspēctum iudicem, à quo temere appellavit, scribunt Glos. in cap. 59. ut debitus. in verbo. rationabiliter. Abb. sub num. 32. in fine, & Card. Alex. num. 25. vers. glof. in verbo. rationabiliter. de appell. quia, ut dicit Abb. vbi supra, iudex discretus non provocatur ex appellacione, & hæc opinio est vera, & servata.

5 Extende primo nunc, conclusionem huius primi casus esse veram in iudice ordinatio appellacionis, in quo loquitur textus in d. c. 59. ut debitus. de appell. Staph. d. clausula, & cum oegorio principali dēc. nu. 2. in fine, fol. 327. & sentiunt aperte omnes Infrascripti Doct. & de hoc non dubitatur.

6 Extende secundo; ut habeat locum etiam in iudice delegato, quia, si ei sic delegata causa appellacionis ab interlocutoria, & pronuntiet, bene appellatum, remanet iudex in tota causa, Innoc. in d. cap. ut debitus. nu. 5. Jo. verbo. alioquin. de appell. hancq. opiniois prius contraria opinione Vincentij, & distinctione Ioannis Andreæ, ut communem, & videret referunt, & sequuntur ibi. dem Abb. num. 34. vers. sed queritur. & Dec. sub num. 69. vers. non tamen. & num. 70. &

esse communem, sicut de fore oō videtur vera, testatur Card. Alex. sub num. 29. vers. sed quid in delegato. ibi, sēmo. hic dicit. & in ista extensione videtur resistere in Franch. in d. cap. ut debitus. num. 49. vers. sed dubitat. & quod ista opinio servaretur in prædicta testatur Imol. reletus à Franch. vbi supra.

7 Comprobatur hæc extensio; quia archiepiscopus habet limitatam iurisdictionem in causis subditarum sub suffraganei, Card. Alex. sub d. num. 29. & scripsi infra quæst. 29. tem. 2. conclus. om. 86. & tamen si fuerit bene appellatum, potest cognoscere etiam de causis principalis, Card. Alex. vbi supra: ergo non stat fundamentum sequentis contrarie opinionis.

8 Ratio huius extensionis est, quia licet causa principalis dicatur causa principalis, tamen, quando iudex appellacionis pronuntiat, male iudicatum, causa non remittitur iudici à quo, quia expedit, ut remaneat eodē iudice appellacionis, qui cepit gustare de causis, & habet acta, & ne cause contententia diuidatur, qua consideratione sententia, illa causa principalis fungitur officio accessorii, ex quo debet sequi causa appellacionis ab interlocutoria, ut considerat Abb. d. cap. ut debitus. sub num. 34. & latius Dec. sub num. 69. & seqq.

Contra istam extensionem tenuerunt illi, quos citant Abb. Franch. Card. & Dec. supra allegati, & illis addo Staph. tract. de litter. iustit. in clausula, & cum negotio principali, dēc. num. 3. fol. 327. in parat.

Confirmatur hæc contraria opinio, quia alias stylas superflue adderet in pede commissionis illam clausulam, quæ communiter apponi solet in commissionibus appellacionis ab interlocutoria; videlicet, *una cum toto negotio principalis*, sicut considerat Staph. in loco supra proxime citato, dicens, hanc clausulam habere effectum in casu legitime appellacionis, quia alias sine ista clausula delegatus, quamvis pronuntiares, bene esse appellatum, tamen non cognosceres negotium principale.

9 Retenta extensione, quæ communiter tenetur, & servatur, præsentim in Curia Romana, etiam quod in commissione non sit apposta præfata clausula.

Declara easdem extensiones, constituendo unam notabilem differentiam inter eas, ut in prima extensione ordinatur appellacionum, quales est Papa, Legatus, & fi

milis, qui potest adiri via querelæ, seu non habet iurisdictionem limitatam, possit de consensu appellari, omisso etiam articulo appellantis ab interlocutoria, cognoscere, & procedere in causâ, & negotio principali, Innoc. cap. 59. vt debitus, num. 49. in verbis remittat. Abb. num. 35. vers. extra gl. Card. Alex. sub num. 28. vers. alios etiam, de appell. Franch. in cap. 15. post hæc, sub num. 9. vers. an tamen. de appell. in 6. & hæc esse opin. communem testatur ipse Abb. & Card. Alex. in locis supra proxime citatis.

Secus est in secunda extensione, quia licet appellatus consentiat, iudex appellatus, & appellans consentiant, vt iudex delegatus, omisso articulo appellantis ab interlocutoria, procedat in causâ, & negotio principali, tamen delegatus non potest procedere in negotio principali, nisi prius cognouerit articulum grauaminis, pronuntiauerit, bene appellatum, quod idem procedit in archiepiscopo, quem, nisi pronuntiet, bene appellatum, non posse procedere in negotio principali, testatur ipse Abb. d. cap. vt debitus, sub num. 35. Card. Alex. sub num. 28. ibi, in archiepiscopo autem, de Dec. num. 81. vers. tertia conclusio, de appell. & quod iudex delegatus possit de consensu partium cognoscere de negotio principali, quando prius cognouerit articulum appellantis, & consensus partium ante determinatum articulum appellantis operetur solum, quando iudex appellantis potest adiri via querelæ, & requiratur adhuc utriusque partis consensus, scribit Erächt. in cap. 15. post hæc, sub num. 2. not. 2. de appell. in 6. & quod si auditor Rotæ de consensu partium procederet super toto negotio, non infirmato prius grauamine, adhuc liceret partibus redire ad iudicem à quo, refert, & sequitur Straph. tractu de signat. lict. iust. clausula, & cum negotio principali, sub num. 3. fol. 327. in parvis.

Ratio huius declarationis in prima extensione est, quia, quod iudex appellantis cognoscat de iustitia appellantis est introductum solum in fauorem appellati, scilicet, vt, si non est iusta causa, appellans condempnatur in expensis, & ad priorem iudicem remittatur, & quilibet potest renuntiare iuri, & fauori pro se introducto, Innoc. d. cap. vt debitus, sub num. 4. vers. remittat. &

Abb. sub num. 35. nec appellans potest tunc conqueri, quia habet intentum, appellauit enim vt se eximeret à iudice, Abb. vbi supra, & Dec. ibidem sub nu. 74. versus siem, adeoq. ei consequenti possit obijci illud quod queris, iurur habet, Abb. vbi supra, Gemin. in cap. 15. post hoc, sub num. 10. vers. sed nunquidlibet, appellatio ergo petitiuæ, de appell. in 6. & ratio est, quia quisq. ipsum potest, totito aduersario, obtinere id, ad quod ipse aduersarius iam tendebat, Gemin. d. num. 10. in fine, seu quia quis appellando, intendit, quod tota causa desolatur ad iudicem appellantis, nec potest appellans allegare litis pendentiam coram iudice à quo, cum ipse appellando, declinet eius iurisdictionem, iudex appellando efficitur cotumax coram iudice à quo, & cotumax non potest allegare litis pendentiam, seu prauentionem iudicij illius iudicis, coram quo est cotumax, præterea ille, qui iusto suo procurator contenti coram aliquo iudice, non potest oppoere de litis pendencia coram alio iudice, Franch. in d. cap. 59. vt debitus, num. 49. vers. secundo queritur, de appell. in d. cap. 15. post hæc, num. 9. vers. an tamen, de appell. in 6.

10. Ratio eiusdem declarationis in secunda extensione est, quia iudex non debet excedere limites iurisdictionis sibi præfixæ, etiam si partium consensus accederet, quia partes non possunt dare iurisdictionem, quam non habent, quia *mal dà, chi non hà, dice la cõpana di S. Pietro*, vt scribit Bar. in l. 15. si vniuersa. C. de legat. quem refert etiam Grām. cons. 17. andreas, num. 3. versus finem, fol. 300. in consil. ciuilib. & propterea iudex criminalis, qui habet limitatam iurisdictionem in causis criminalibus, si sententiam ferret in causâ ciuili, sententia esset nulla, etiam si illam ferret ex iacta, vel expeffa partium prorogatione secundum magis communem opin. quam refert, & sequitur Cressen. decif. 5. alias 167. actū fuerat, sub nu. 3. & 4. de indic. & ex co referunt, & sequuntur Farin. in qq. crim. q. 1. num. 65. & Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. auocat. caus. cap. 4. sub num. 40. fol. 466. & quod iurisdicção iudicis maiestricorum non possit prorogari ad causas ciuiles, scribit etiam Tirac. in rubr. res inter alios acta, num. 14. vers. qui proxime, fol. 105. col. 2. sed sic est, quod delegatus in causa appellantis ab interlocutoria, & similiter archiepi.

chiepiscopos in causis appellationum sub-  
iudicium sui suffraganei habere limitatum  
iurisdictionem, ut in archiepiscopo retuli,  
& sequutus sum supra num. 7. vers. con-  
probatur.

11 Et quod metropolitanus (i. subditos sui  
suffraganei, etiam ipsi volentibus, nisi suf-  
fraganei consensus accedat, nullam habeat  
iurisdictionem, scribit Rot. quam retuli: &  
sequutus sum infra q. 9. conclus. 1. ubi  
de quid non sufficiat parium consensus in  
casu dictæ secundæ extensionis, quia agitur  
etiam de interdicto iudicis à quo non debet  
fieri causa: recedatur, scribit Dec. in d. cap.  
ut debet ut. num. 80. vers. secunda conclusio.  
in fine de appell.

12 Contra istam declarationem sensu aper-  
te Franch. sibi non constans in d. cap. 1. §. post  
hac. not. 4. sub num. 2. ibi, sed certe etiam si  
appellatur de appell. in 6. dicitur, quod etiam  
si appellatur ad eum, qui potest adiri per  
viam querelæ, tamen, inquit, non potest co-  
gnoscere de causa principali, omisso articu-  
lo appellacionis, nisi de consensu utriusque  
partis, quia alias, inquit, casus, in quo idem  
appellationis decidit interlocutoriam, non  
distinguitur à casu, in quo non decidit, cum utro-  
que casu posset de consensu solius appella-  
ti cognoscere de negotio principali, hancque  
eandem contrariam opin. & contra vniuersa-  
lem declarationem moueat, & sentire vide-  
tur Dec. in d. cap. ut debet. sub num. 74.  
vers. extra gl. & nu. 77. vers. in contrariis  
ubi contra ipsam declarationem primæ ex-  
tensionis ait, non sufficere consensum appella-  
ti, sed requiri etiam consensum appellan-  
tis, ut ordinarius appellationum, qui potest  
adiri etiam via querelæ, possit, omisso arti-  
culo appellacionis, cognoscere de negotio  
principali, quia textus in cap. 1. de appella-  
in 6. in quo est fundata declaratio, loquitur  
quando accedit parium voluntas.

Tamen ego non recedam à comuni  
opin. quod sufficit consensus appellati, ut  
dixi in declaratione, licet enim textus in d.  
cap. 1. inquitur de consensu, sed voluntate  
parium, tamen restringitur ad consensum  
appellati tantum, quia appellans non ha-  
bet, de qua conqueratur, dummodo prius  
euocetur grauius, Abb. d. cap. ut debet.  
num. 36. & Franch. sub num. 49. vers. secun-  
do queritur. ibi, concludit ergo quod etiam  
iudex.

... Licet pariter Dec. eod. cap. ut debet.  
q. 9.

sub num. 80. vers. secunda conclusio, contra  
eandem declarationem primæ extensionis  
ueri conuictus aduersus Abb. §. solus Papa  
ex quadam prerogatiua possit de voluntate  
parium cognoscere super negotio principa-  
li, omisso articulo appellacionis, quia Papa  
potest etiam causam auocare ab ordinario.

Tamen ego non recedo à communi opin.  
quam retuli, & sequutus sum supra num. 9.  
vers. declaro. nempe quod possint etiam le-  
gatus, & alij inferiores, qui possent adiri  
via querelæ.

13 Contra eandem declarationem, dum scilicet  
quod archiepiscopus, aliq. similes iudi-  
ces ordinarij appellationum, qui non possunt  
adiri via querelæ, sed solum via appella-  
tionis, non possunt cognoscere de negotio prin-  
cipali, omisso articulo appellacionis, etiam  
accedente consensu solius appellati, scribit  
(ubi in hoc parum constans) Franch. in cap.  
59. ut debet. q. 5. sub num. 1. ubi  
est finis de appell. dicens, quod poterit de  
consensu solius appellati, inuocari etiam ap-  
pellare, cognoscere de causa principali omis-  
so articulo appellacionis, ex quo militant  
eandem rationes, adductæ supra nu. 9. & 10.

Contra eandem declarationem secundæ  
extensionis, nempe, quod delegatus Papæ pos-  
sit cognoscere de causa principali, omisso  
articulo appellacionis, sicut potest ipse Pa-  
pa, quia in causa delegata representat vices  
Papæ, refert, & sequitur idem Franch. d. cap.  
vi debet. versus finem, q. 6. num. 52.

Non recedo à declaratione per ea, quæ  
retuli, & sequutus sum supra an. 9. & 10. &  
preterquam, quando iurisdiction non esset pro-  
rogabilis, quo casu concordet etiam  
Franch. ut index appellationis non possit  
cognoscere.

13 Subdeclara. restringendo eandem decla-  
rationem in secundæ parte supra num. 9. vers.  
secus. dum dixi, quod archiepiscopus non  
potest procedere super negotio principali,  
omisso articulo appellacionis, etiam ac-  
cedente consensu appellati, restringe inquit  
ut non habeat locum, quando iudex à o-  
detulæ appellacioni ab interlocutoria, &  
tunc archiepiscopus, & quilibet alius i  
appellacionis posset procedere, quia p-  
lationem transiunditur iurisdictioni i  
riorem, ut scribit Abb. in l. expe. cir  
59. ut debet. sub num. 35. ibi, si  
superioribus. & Dec. num. 82.  
ita conclusio. de appell. &

scripti supra memb. 1. num. 41. rest. 5.

14. Limita primo nunc eadem conclusionem, positam supra sub num. 1. ut non habeat locum, quando iudex à quo effectus appellatus, vel aliter remota esset suspitio tempore, quo iudex appellationis pronuntiare, fuisse bene appellatum, quia ipse iudex appellationis non procederet, sed causam remitteret ad tribunal à quo, quia cessaret causa, seu ratione suspitionis, cessaret etiam effectus suspensionis, Dec. d. cap. vi. de iur. num. 2. ad 21. not. 8. de appell. & ita ego vidi seruari.
15. Limita secundo, quando iudex à quo pronuntiare, non esse procedendum, vel esse superferendum, & pars appellat, & iudex ad quem pronuntiat, esse procedendum, quia potest remittere causam ad iudicem à quo, cap. 21. significauerunt. in fine, de except. & ratio est, ut refert, & sequi videtur Franch. in cap. 39. vi. de iur. sub num. 46. vers. secundo queritur de appell. vi. grauamen reparatur per eius oppositum, ideo sit remissio, sed Gloss. vi. in d. cap. significauerunt. dat aliam rationem, videlicet quia voluit appellari.
16. Limita tertio, declarando eandem conclusionem, ut non procedat, quando appellatum esset à pronuntiatione, ita super exceptione incompetentis, seu alia ad impediendum procellum, & iudex appellationis pronuntiare, fuisse bene appellatum, quia nihilominus iudex appellationis non potest procedere in causa principali, neque illi potest remittere, sed debet superferre in causa, quia cum ipse succedat in loci iudicis à quo, & pronuntiet, iudicis à quo esse incompetentem, ipse etiam dicitur incompetens argumento textus in cap. 7. olim. de except. & ibi Abb. sub num. 7. & scribit, limitando eandem conclusionem, Dec. in d. cap. 39. vi. de iur. num. 23. limit. 2.
17. Limita quarto eandem conclusionem, ut non habeat locum in Curia Lucensi, quia ibi licet Rota pronuntiet, bene appellatum, & male iudicatum, tamē causa principalis adhuc remittitur ad iudicem à quo, quia, si remanet in Rota, & vix ex tribus discordaret, non adesset iudex ordinarius appellationis, quod si omnes essent concordantes, esset rex iudicis, quia sunt tres Auditores appellationum, à sententia Auditoris primarium causam, & sententia illorum trium reputantur tres sententiae conformes.

Et licet hac limitatio videatur dura,

cum iudex, qui grauauit, sit suspensus, ut reuoc. & sequitur sum supra num. 2. vers. ratio. & Princeps non possit dare iudicem suspensum, Martin. Lunden. quem citauit supra quæsi. p. cedenti limit. 3. num. 41. & 2. vers. contra. Tamen, quia communis opinio est, quod Princeps possit dare iudicem suspensum, ut reuoc. d. num. 1. 18. & 19. extel. 9. presentem si suspitio sit leuis, ideo de hac limitatione dubitandum non est, cum sit limitatio introducta à Principe Lucensi.

18. Limita quinto, ut non habeat locum in causa appellationis ab excommunicatione, nam excommunicatus potest remitti absolvendus ad iudicem, à quo appellauit, & ratio est, quia excommunicatus appellans grauari non potest, imò est eius fauor, Franch. in cap. 3. accepta. num. 2. in fine, limit. a. de appell. sed quando excommunicatus sit reuocatus absolvendus ad discrectum, qui excommunicatus, dixi supra. limit. 2. num. 35. & hac de primo casu posito supra sub num. 11.

19. In secundo casu, quando iudex appellationis pronuntiat, male esse appellatum, & bene iudicatum, concludo causam remitti ad iudicem à quo, quia non apparet grauamen, & causa in prima instantia debet terminari coram iudice à quo, Cyn. in l. per hanc. que est vltima. q. 7. sub num. 11. C. de tempore, & reparat. appell. fol. 47. Bar. in l. 40. intra vtile. in princ. ff. de minor. vigin. 11. q. annu. & in l. 4. eius qui. q. 6. num. 1. o. vers. si verò pronuntiauerit. ff. de appell. recip. Franch. in cap. 33. accepta. sub num. 2. de appellat. Dec. in cap. 39. vi. de iur. not. 7. num. 68. & 19. de appell. & Gnid. Paparachi appell. conclus. 9. num. 7. fol. 57.

20. Extende hanc conclusionem, ut procedat etiam si causa appellationis sit delegata, cum uno negotio principali, quia adhuc debet causam remittere, Dec. d. cap. vi. de iur. num. 18. & 19. not. 7. & Velle. in prax. lib. 3. cap. 9. sub num. 11. vers. nunquam tamen.

Ratio est, quia commissio negotij principalis intelligitur facta quatenus bene fuerit appellatum, Dec. ubi supra, neq. propter hoc dicitur, commissio superflua, quia illud sit à iure dispositum, quia respōdo, 9. delegatus sine illa clausula non posset procedere in negotio principali, etiam si pronuntiauerit, bene fuisse appellatum secundum Staphil. quem reuoc. sed non sum sequutus supra sub num. 8. vers. confirmatur. & Velle. d. lib. 3.





- memb. i. num. 80. immortalitatem enim. hanc uo stylo, aut imperiti, aut negligenter iudicum Rom. Curia adscribatur, sed potius causarum gravitas, litigantium absentia, & uisus locorum distantia, bene verum est, quandoque plures sequo in Romana Curia, distanti lites, eo quia ob multiplices iurisdictionum species sapienter litigantes per viam inhibitionum, non grauetur, eorumque moderationem, cassationemque causarum, & similibus se diutius torquent, & quandoque ob multiplices causidicorum causidicorum, & subterfugia, quorum aliqui non solum hic in Curia, sed etiam alijs in locis suis adeo rixosi, ut nunquam quiescant, prout de quodam procuratore recenset Rebuff. quem citat Comar. in l. vicia, oppos. 3. num. 9. C. si de mone. poss. dicens, se vidisse quemdam procuratorem rixosum septuagesies appellasse in causa sequestrata solidorum, & causam protulisse usque ad viginti annos, & aliqui fuerint, qui Dei timore composito, absentibus principibus, per quandam quasi collusionem lites faciebant immortales, dum actoris procurator litem prosequi non curabat, ut aduertit Comar. d. oppos. 3. num. 10.
- 30 Insuper ex hac secunda restrictione, scilicet illius ratione, corroborando eam, quod si Papa delegauerit causam vni sub nomine proprio, & iste delegatus postea moriatur, inhibitionis ordinarius non poterit se intromittere de illa causa, quia licet delegatus per mortem delegari sit consumptus, tamen solus Papa habet de illa cognoscere, & disponere quia causa, que semel intrat Curiam Rom. non exit amplius, nisi Papa remittat eam. Franch. in cap. 36. v. nostrum. num. 12. v. postremo. de appell.
- 31 Restringe tertio, ut non procedat, quando in commissione adest clausula (*una cum toto negotio principalis*) vel clausula (*quam, & quam*) quia ista clausula, si causa committatur in Curia, operantur indistincte hunc effectum, ut causa non redeat ad iudicem a quo, siue fuerit appellatum per partibus, siue in Curia secundum eas, que referuntur, & legitur Marches. in d. de commiss. par. 1. de commiss. appell. ab in e. loc. cap. 22. nu. 2. fol. 247. & par. 2. de commiss. laici. nulli. cap. 1. num. 40. in fine, & seqq. fol. 333. in 2. impieff.
- 32 Restringe quarto, ut non procedat de stylo sacri Palatii, quando Auditor Cameraltus sententiam interlocutoriam a qua appellatur;

pellatur; & causa appellationis committatur alicui Auditori sacri Palatii, quod cognoscat, an sit male appellatum, quia non propter hoc remittitur ei causam, si pronuntiat hoc simpliciter, ratiocinando omnino de remissione facienda, quia tunc partes imperant, commulsionem fieri alteri Auditori. Ro. de. e. 63. alias 612. de quod ubi Auditor. de appell. aniq. de dec. 3. alias 11. fuit decretum. versus finem, de appell. in nou.

Ratio etiam huius restrictionis est, quia causa semel facta rotalis, remanet rotalis.

- 33 Subterfuge hanc restrictionem, ut non procedat, quando iudex a quo esset Coruditor, seu Cardinalis, quia tunc ad hos remittitur causa, in quibus pronuntiamur, fuisse bene processum, & male appellatum, Ro. de. 12. de dec. 3. in fine de appell. in nou.

- 34 Restringe quinto distinguendo, & declarando. Aut iudex a quo detulit appellationem, & tunc licet iudex ad quem pronuntiet, male esse appellatum, & bene iudicatum, tamen iudex a quo non potest amplius procedere, nisi iudex ad quem per expressam pronuntiationem causam ad eum remittat, & Franch. in cap. 36. v. debemus. num. 47. v. tertio quoniam; & Card. Alex. sub num. 28. v. ver. gl. in verbo aliquoquin, de appell. de ita sentire videntur texus in d. cap. v. de debitis. in illis verbis, *illam ad inferiorem remittat*. Gloss. in eod. in verbo aliquoquin. ibi. & remittit patet. & speret Dec. num. 20. dicens, quod causam debet expressis remitti. Auditori ad Ro. de dec. 3. alias 12. fuit dubitatum, in quibus, aut iudex a quo detulit appellationem, de appell. in nou. Non tamen cogitur remittere, sed potest remittere, si vult, Franch. sub d. nam. 47. & Card. Alex. sub d. num. 28. v. ver. habes secundo. Aut iudex a quo non detulit appellationem, & isto casu sufficit, quod iudex appellatiois pronuntiet, male appellatum, & ita procedit conclusio, quia pronuntio super remissione non est necessaria per eas, que scribunt Franch. & Card. Alex. ubi supra. d. num. 28. v. ver. gl. in verbo aliquoquin. & adduon. ad Ro. de. dec. 3. versus finem, ibi, sed hic oritur dubitatio, de appell. in nou. huiusmodi casu iudex a quo potest sine ulla remissione procedere, etiam quod ei fuerit facta inhibicio pendente appellatione, quia inhibicio est accessoria appellationis, & accessorium sequitur naturam sui principalis, merito, deficiente appellatione, communis inhibicio

inhibito, Card. vbi supra, & Addition. ad Rot. vbi supra, & ad Rot. decis. 1. alias 138. si appelleretur, num. 2. de offic. deleg. in nou. ideoque poterit procedere etiam non ita otacta, seu non ulterius modicam inhibitionem, quia suis intelligitur reuocata, cum fuerit pronuntiatum, malè fuisse appellatum, Fianch. in d. cap. 59. vt debitor. sub nu. 47. q. 3. vbi. quid autem. verius finem, de appell. & multo magis diceretur remota inhibito, quando iudex appellacionis causam remittit, Rot. d. decis. 1. alias 138. si appelleretur. in fine, de offic. deleg. in nou. & decis. 65. alias 461. si appelleretur. verius finem, de appell. in nou.

## LIMITATIO XLVIII.

### SUMMARIUM.

**CRIMINALES** causa tam de consuetudine, quam de iure municipalium non recipiunt appellacionem, nu. 1. & seqq. in quibus ostenditur, quid hac consuetudo sit fundata in iure naturali, & in iure communi. — Extenditur hac limitatio multipliciter. — Primo etiam si reus sit solum testibus conuictus, num. 9. & seqq. — Secundo in re confessi, nu. 11. — Tercio in re confessi, & conuicti, num. 14. & seqq. — Quarto in re absente, nu. 18. — Quinto in sententijs Reuerendiss. D. Gubernatoris Urbis, cuiusq. Locatamentum, num. 19. — Sexto etiam si pena partim veniat applicanda sibi, & partim parti, num. 20. vbi declaratur. — Septimo in sibi, num. 21.

¶ Sublimitatur I. eadem limitatio, vt statutum non possit tollere appellacionem, nisi sit conditum à non recognoscente superiore, nu. 22. & 23.

Sublimitatur II. vt non procedat in re, qui non sit plene, & clare conuictus, num. 24.

Sublimitatur III. vt statutum tollat necessitatem deferendi appellacionis, sed non potentiam, num. 25. & 27. vbi declaratur.

Sublimitatur IV. in re, qui se constituit in carceribus, absente motu proprio Pj IV. num. 28. & seqq. in quibus ampliat, & declaratur.

Sublimitatur V. in causis criminalibus pecuniarijs, num. 34. & 35. vbi declaratur.

Sublimitatur VI. in Regno Francie, num. 36. & 37.

**LIMITA XLVIII.** In causis criminalibus, quia in eis de iure municipalium, & consuetudine generali ferè iuris orbis christiani, præsertim in dominio Imperatoris, in Hispania, Flandria, alijsq. locis, non conceditur appellatio luxta ea, quæ scripti supra, lib. 1. cap. 97. num. 62. 63. 87. 93. & 95. & maxime in causis criminalibus, in quibus agitur de pena corporali, vt testatur Couas. pract. qq. cap. 2. nu. 5. in fine, vers. vlt. & quod à iure, à statuto, & à consuetudine possit prohiberi appellatio in causis criminalibus patet ex his, quæ scripti infra nu. 9.

Nec obstat, quod Aug. tract. de malef. in verbo. præfente dicto caso, num. 25. Fianch. in rubi. sub num. 29. vers. sed tamen doblatur. de appell. Guid. Pap. tract. de appell. num. 93. vbi. quæritur si per statutum, fol. 61. Couas. dicto cap. 32. sub num. 5. vers. vlt. vlt. tamen. vol. 2. fol. 521. à quibus non videtur discedere Flam. Carpi, tract. de executione. capt. bann. cap. 1. sub num. 99. & 100. scribani, appellacionem præsertim in criminalibus statui ocoli non posse, eo quia appellatio respicit defensionem, quæ est de iure naturali.

Quia respondeo dupliciter.

Primo respondeo ex his, quæ scripti q. præcedenti, limit. 1. num. 22. & seqq. vbi videtur.

2. Secundo respondeo, quod hoc statutum, seu veritas consuetudo non deuiat à iure communi, & consequenter necque à iure naturali, imò est fundata in iure communi, quia in causis criminalibus iudex secundum communem consuetudinem ideo exequi ut sententiam intra decem dies, datos ad appellandam, quia communiter non damnatur quis ad mortem, nisi fuerit sponte confessus, vel ita in facinore deprehensus, & ita testibus, & argumentis conuictus, vt vix ipse denegare audeat, Abb. in cap. 1. ou. 1. & 3. vers. nam in ciuilibus. de sent. & re iud. vel taliter hæc limitatio est fundata in iure canonico, quod respicit appellacionem rei confessi, vt scribit Card. Alex. in cap. 61. cum specialis. porro num. 14. vers. item aduertendum est. de appellat. quare iudices malefactorum, quauis habeant hæc statuta, & consuetudinem, amè nunquam, aut raro condemnant inquisitum de re graui, qui habeant prius ciuilem veram, vel fictam confessionem, veram autem confessionem quandoque habent spontaneam, & quau.

& quandoque tormentis extortam, & per seueritatem, & licet reus sit aliquando inditijs, & testibus conuictus, tamen adhuc confessionem solent tormentis extorquere, sed in hoc male faciunt, vt dixi supra lib. 1. cap. 78. sub num. 13. vers. contraria. & cap. 97. sub num. 180. vers. si de tortura ad effectum, quia licet torquantur sub simulato, pretextu, quod intendunt scire complices, seu alia delicta iuxta ea, quae iam scripsi d. cap. 97. num. 180. tamen non faciunt apparere to actis de interrogacione facta super delicto confessato, & tunc non bene faciunt, tum quia possent facere periculum filio, vt scripsi in d. cap. 97. sub num. 180. vers. si de tortura ad effectum, tum quia tortura non debet inseri nisi super eo, in quo deficiunt probationes, vt retuli, & sequutus sum d. cap. 78. sub num. 13. vel non faciunt apparere in actis, & tunc adhuc non bene faciunt, tum quia de quo interrogant, debet apparere in actis, tum quia superius inquit, vt dixi, si tamen aut confessionem habent, quia se reus sit absens, & citatus non compareat, reputatur pro confesso, seu pro confesso, & conuicto, & quandoque etiam pro vero contumace secundum varias leges municipales, & generalem consuetudinem, de quibus scripsi d. cap. 97. num. 19. & seqq. & num. 14. & 38. & cap. 96. sub num. 20.

Sed reus propriè confessus, loquendo etiam de iure ciuili, non appellat secundum ea, quae iam distinguenda, & concordando scripsi supra limit. 4. num. 30. & seqq. minus appellat contumax veras per ea, quae iam scripsi supra limit. 3. num. 1. & seqq. & supra q. 5. num. 86. neque appellat si confessus, & conuictus, nisi cum distinctione, de qua supra d. limit. 4. sub num. 60. vers. quid dicendum.

- 3 Et dato, quod deficiat tam vera, quam ficta confessio, sed reus testibus solum conuincitur, tamen appellatio videtur et adhuc deneganda etiam de iure communi, & de iure iure naturae, quia in notarijs non admittitur appellatio iuxta ea, quae scripsi d. limit. 4. num. 1. sed in causis criminalibus praeteritum grauibz reus nunquam potest condemnari, nisi appareat, quod sit notorius delinquens, cum requirantur probationes luce meridiana clariores, & tales, vt certiores haberi non possint, vt ex pluribus retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 63.

- sub num. 1. vers. verum. & cap. 71. sub nu. 3. vers. quid ergo. & cap. 97. num. 170. vnde priusquam reus condemnatur requiruntur multa. Primo, quod iudici constet de corpore delicti per tot euidenciam, si qualitas delicti euidenciam recipiat, vt scripsi d. cap. 71. sub num. 3. vers. quid ergo. & cap. 47. num. 6. imò debet constare, quod sit scelere commissum iuxta ea, quae scripsi eodem lib. 1. cap. 83. num. 3. & 6. 1. Secundo debet iudex inuestigare causam delicti, quia delictum, seu malefictum non praesumitur commissum sine aliqua causa, M. Anton. Blanc. tract. de iudic. & tort. num. 235. fol. 173. ideoque falsitas non praesumitur commissa sine causa, Becce. conf. 78. in causa inquisitionis. num. 27. & conf. 121. inquitur de falso. no. 15. & 16. lib. 1. quare non praesumitur causa sine causa alicuius commodi secundum ea, quae scribunt Fulg. conf. 173. in causa inquisitionis. Socce. conf. 77. vers. col. 1. in fine, ibi, & super hac varietate lib. 1. Marci. conf. 77. num. 7. Crauet. conf. 75. accusatur, num. 13. & Rol. à Vall. conf. 11. nimis multiloquio. num. 56. lib. 3. 1. Ex peritum non solet committi sine aliqua causa, aut animo laetandi aliquid, aut euadendi aliquam poenam, seu incommmodum. Crauet. conf. 65. foreores. num. 9. in fine, 1. & dolus non praesumitur cessare lucro. & maxime quando committitur aduersus personam non maleuolam, Corn. conf. 63. excellentissime. vers. & ex quo. num. 9. lib. 3. quem refert, & sequitur Crauet. conf. 6. plura videnda. num. 21. conf. 80. aymo. num. 13. vers. tertio dolus. & conf. 9. accusatur, nu. 29. vers. quinto dolus. ideoque si quis sponte fateretur delictum, esset inuestiganda causa, quia confessio de per se non est verisimilis, ideoque esset suspecta de falsitate scripturae, aut de fatuitate confitentis, cum quilibet sane mentis abhorreat quod vitam admittit. 1. Tertio debet iudex ipse omni studio inuestigare defensionem rei iuxta ea, quae scribunt Boss. tract. crimin. tit. de fauor. defens. num. 6. Rol. à Vall. conf. 47. num. 9. 12. & 13. lib. 3. Cartar. tract. de execr. leor. capro bann. in praefar. num. 50. Quarto debet concedere plures dilationes, quam in ciuilibus, vt dixi lib. praed. cap. 4. num. 40. Quinto debet vltro concedere copia etiam non petitam. Sexto non debet recipere renunciationem defensionis, quae omnia clario nobis argumento

mentis fore, quod tamen non condemnatur, nisi appareat probationes, undique illustrata, quæ ostendant reum notorium, & consequenter hac limitatio est fundata in iure communi, & in iure nature, ut dixi, quia notitia nihili frustra operatur, & frustra conceditur in defensionem ei, cui nullam competere defensionem notorie censuit.

8. Nec obstat, si diceret, statutum, & consuetudinem reddi superflua.

Quia respondendo, multa statuta, & consuetudines hodie introduci ad tollendas dispositiones, & ad imputationem iuris, quod pateretur contrarium statum, quare dicimus etiam, quod verba facta dicuntur operari, quando ad aliam dubitationem, etiam si experiamus id, quod facile lucrat, ut refert, & loquitur Hecce. conf. 34. in quacunque. in fine, sub num. 32. lib. 2.

9. Extende primo istam limitationem ut procedat etiam si statutum, seu consuetudo denegaret appellationem reo, solum rebus confusio, nam quod confusio in multis locis denegat appellationem reo, qui est solum rebus confusio, refert Flami. Car. tract. de execut. sena. cap. 1. banno. cap. 2. num. 99. & quod in criminalibus non admittatur appellatio, quando est à iure, vel à consensu iudicis, scribit Rebelli, tract. de app. l. 1. art. 1. glo. 1. a. num. 16. com. 3. fol. 485. & quod appellatio possit tolli per statutum, ostendit Alber. de Ros. tract. de statut. par. 4. q. 53. sed quid si verbus, inquit, reus sit iure, & non. 4. l. 1. com. 2. fol. 74. & quod possit tolli, & prohiberi, vide eos, quos citat & sequi in Brederi. tract. de app. l. par. 1. m. an. col. 22. littera B. & sub littera D.

10. Confirmatur primo hac extensio, quia valere argumentum à re scripto Principis ad statum, ut dixi lib. preced. cap. 1. num. 126. sed Principis re scripto potest tolli appellatio, ut in communis opin. recit. & sequitur sum. q. preced. limit. 1. nu. 127. Ergo potest tolli etiam per statutum.

Confirmatur secundo, quia licet reus conuincatur solum rebus, tamen requiruntur probationes à luce meridiana clariores, ex quibus eligeatur certa, & indubitata veritas per modum notorii, ut patet ex his, quæ scripsi supra num. 3. & seqq.

11. Confirmatur tertio, quia lex demum, quamvis sit aspera, & dura, tamen est servanda l. 23. proferat, si qui & a quibusma-

numis, quod quidem per quidem durum est; sed illa lex scripta est. Brun. tract. de statut. art. 2. num. 163. fol. 323. Lam. tit. Gal. eod. tract. in verbo, ultra. q. 1. nu. 9. fol. 323. Nat. conf. 48. consilius. om. 9. nam, ut loquitur Aug. 21. latus in cap. 3. in illis. dist. 4. in istis temporalibus legibus, quoniam de his homines iudicent à non eis infirmis, tamen, cum fuerint infirmis, & formate, non licebit iudici de ipsis iudicare, sed secundum ipsas. & ubi accedunt legi & iure acculi lo huc tendit, ut mutatio operis legibus, non vi his, quæ infirmis sunt, non potamus, Cic. l. Reithoi. & statum om generale, quamvis durum sit, tamen servari debet, ut scripsi supra limit. 20. sub num. 2. vers. declara.

12. Extende secundo, ut magis procedat, quando statutum denegat appellationem, confesso, quia tunc statutum, seu consuetudo non dicitur repa à iure communi per ea, quæ dixi supra sub num. 2. vers. sed i. con. & de consuetudine, quæ reo confesso denegat appellationem in criminalibus, vide Flami. Car. tract. de execut. sena. cap. 1. banno. cap. 2. num. 99.

13. Subextende hanc extensionem, ut reus propriè confessus in poena pecuniæ non audiat appellare, & executio nullatenus retardetur etiam ex Plj V. motu proprio, vide supra limit. 4. sub num. 34.

Ea quid in reo confesso confesso vide infra num. 17. vers. restitue.

14. Extende tertio, ut multò magis procedat in reo confesso, & confesso, quia in etiam in causis civilibus, & ex sola dispositione iuris communis non admittitur appellatio contra ea, quæ scripsi supra dicta limit. 4. num. 3. & 9.

15. Subiextende primo istam extensionem, ut non solum non admittatur appellatio à iudice à quo, sed neque à iudice ad quem, quia utriusque est prohibitum à iure admittatur hæc appellatio in iura ea, quæ scripsi supra limit. 4. sub num. 1. vers. subextende primo.

16. Subextende secundo, ut quamvis iudex ad quem inhaberet iudici à quo, tamen iudex à quo potest, preter inhibitionem, sententiam impune euequi, ut scripsi supra limit. 4. principis sub nu. 26. vers. contra.

17. Restringe tandem extensionem, ut non procedat in eo, qui esset sibi confessus, & confusio ob contumaciam ex dispositione statuti, quia tunc poterit appellare, ut scripsi supra

Ggg supra

supra limit. 4. sub. num. 60. vers. confirmatur primo. & supra q. 5. num. 10. dummodo se constituat in carceribus, & appellet infra decem dies à die sententiae iuxta morum proprium Pij IV. quem citat Flam. Caraccioli de execut. sent. espt. hñ. cap. 1. nu. 97. idem fuit. & 98. secus si se constitueret, & appellaret postea lapsos decem dies, sed ante annum, quia tunc non posset audiri per viam appellationis, sed solum coram eodem iudice, ut dixi infra num. 33.

18. Exiende quarto, ut multò magis procedat, quando appellaret reus absens; nam cum reus absens non audiat, etiam si pro eo compareret procurator, quando causa criminalis est talis, ut veniat agendum de pena corporis afflictivæ, sed debet ipse personaliter comparere, & se constituere in carceribus, ut retuli, & sequutus sum supra lib. 1. cap. 97. quest. 9. num. 148. necessariò sequitur, quòd prohibeatur appellare, & hoc efficacius ex motu proprio Iulij II. & Pij III. at si cuncta. sub dat. Romæ die 102 Aprilis 1562. & alio motu proprio, licet dudum sub datum Romæ Kal. Iunii, & plurius die 26. Maij 1565. & motu proprio Pij V. de quo in his terminis loquutus sum infra num. 30.

19. Exiende quinto, ut respectu sententiarum, latarum à D. Gubernatore Urbis, seu eius Locumtenentibus, & cõsentium penas corporales, procedat indistinctè ex constitutione Leonis X. de facultatibus Gubernatoris Urbis, quæ incipit, & si pro eundem. vers. statuentes. quæ est septima inter eius constitutiones, fol. 186. in 1. par. bull. cuius cõstitutionis vigore Gubernator & eius Locumtenentes non solum exequuntur sententias corporales, non obstantes quavis appellatione, sed etiam absquò vlla citatione proferunt sententias, & ita hodie servatur, ut scribit Fasin. in qq. crimin. q. 101. limit. 11. num. 98. hæc eadem extensio habet locum in Civit. Lucensi ex dispositione statutorum, cap. 5. lib. 5. & cap. 55. lib. 4. licet dies, quo proferuntur sententiae, pulsæ prius campana.

Tempera hanc extensionem ex his, quæ scripsi supra num. 3. & seqq. & infra num. 24.

20. Exiende sexto, ut procedas etiam si pars sit passim applicanda fisco, & partim applicanda parti, quia adhuc reus condemnatus non poterit appellare, neque respectu

partis applicandæ fisco, neque respectu partis applicandæ parti, quia tota causa reputatur criminalis, ex quò magis potens trahit ad se, minus potens, Papien. in pact. in form. libell. pro iuris. poss. in glos. coram vobis. num. 4. vers. sed quid si pro huiusmodi. fol. 81. 3.

Contraria opinio, nempe, quòd reus possit appellare, suadetur ex eo, quia ille est casus mixtus, qui non comprehenditur in statu prohibente appellationem in casu simplici, quia est status exorbitans, & odiosum, & hac ratione istam contrariam opinio nem defendit, & sequitur Boss. tract. crimin. tit. de appellatione. sub num. 8.

Retenta hæc opinio contraria.

Decidenda, ut si in illa mixtura applicationis pene, una pars sit principaliter, & alia accessorie, semper attendatur illa, quæ sit principaliter, & non ea, quæ venit accessorie, & in consequentiam, quare si pars pene applicandæ parti sit principaliter, & pars pene applicandæ fisco sit in consequentiam, tunc tantò magis datus appellatio à tota pene, Boss. dicit. de appell. nu. 9. & è cõtra, si pars applicandæ fisco sit principaliter, & interesse partis veniet in consequentiam, tunc reputaretur tota criminalis, adeoq; nullatenus posset appellari, Boss. eod. num. 9.

21. Exiende septimo, ut fisco non appellet à sententia absolutoria, & quid in instigatore vide limit. seq. num. 1. & 31.

22. SVBLIMITA I eadem limitatione positam supra num. 1. declarando, ut statutum possit tollere appellationem, si sit conditum à non recognoscente superiorem in gradu appellationum, qualis est Princeps, Bol. à Vail. cons. 29. queritur. num. 14. & seqq. lib. 1. quia cum is superiorem non habeat iuxta ea, quæ scripsi emendando, & sublimitando q. præced. limit. 1. nu. 1. seqq. nò potest dici, quòd præiudicet iurisdictioni superioris, ad quem fuisset appellandum, nisi esset sublatæ appellatio.

Secus est si conditum ab eo, qui recognoscit superiorem in gradu appellationum, quia is non potest præiudicare iurisdictioni superioris, ad quem devolutè debet appellatio, ut retuli, & sequutus sum q. præced. limit. 1. num. 107. & sub num. 14.

23. Amplia hanc sublimitationem, ut procedat in his, qui de facto non recognoscunt superiori, quia sicut hi possunt dare iudicem,

cem, appellatione remota, vt dixi d. q. præced. l. i. n. 1. et ita etiam possunt tollere appellationem per viam statuti: quare cum Cuius latus habeat iura, suprema Principis, vt scribunt Dec. conf. 534. procedendo. nu. 1. in fine, & Rol. à Vall. d. conf. 29. num. 1. & 20. possit hoc statum condere.

Reliqua, quæ possunt contingere circa materiam huius sublimitationis, poteris ita resolvere ex his, quæ scripsi d. q. præced. l. i. nu. 1. & seqq. & nu. 126. & seqq. & supra q. 7. num. 54.

- 24 SVBLIMITATIIL declarando, vt quamvis statutum prohibeat appellari in causis criminalibus præfatis, quando venit indigenda poena corporis afflictiva, seu vitium supplicij, tamen non habet locum, nisi reus sit plene, & clare convictus de crimine cum omnibus illis qualitatibus, & circumstantijs, de quibus scripsi supra num. 3. & seqq. & hoc ex triplici ratione, prima, quia statutum ita debemus interpretari, vt non mereatur reprehendi à sapientibus, vt reuli, & sequitur sum supra q. 1. num. 28. sed si hoc statutum tolleret appellationem reo non convicto de crimine, aut crimine et non probato, mereretur non solum reprehendi, sed diceretur statutum conditum non à Principe, sed à tyranno, barbaro, & scythia, imò non diceretur conditum ab homine, quia non dicitur homo, qui non utitur ratione, sed dicitur vna bestia, quia homo est animal rationale. secunda ratio est, quia appellatione prohibita à statuto, non intelligitur prohibita si sententia sit evidenter iniusta, seu iniuria, vide supra l. i. 6. memb. 7. nu. 79. & 80. tertia ratio est, quia & si statutum, quamvis durum, sit servandum, vt dixi supra num. 11. tamen secus est, quando duritia continet evidens peccatum, quia tunc possit recurri ad Papam, vt dixi supra l. i. nu. 20. sub nu. 2. vers. declar. sed statutum hoc continet evidens peccatum, quia daret viam, vt iudices possent committere homicidia, dum possent condemnare etiam innocentes: etc.

Declara hanc sublimitationem, vt quamvis iudex non debeat condemnare reum, & multo minus condemnationem exequi, de integra appellatione, quando non est plene, & clare convictus, vt dixi, sed debeat potius illum torquere, tamen est introducta praxis, vt, si inditia sint valde vigentia, seu, vt vocant, indubitata, reus possit, confidetur ita,

qualitate inditiorum, condemnari ad poenam arbitriariam, quæ ordinaria ratio sit minor, quamvis illa inditia distent à plena probatione, vt reuli, & sequitur sum supra lib. 1. cap. 65. num. 1. & cap. 93. sub num. 1. vers. sed prædictum. & quamvis iudex non debeat unquam ex inditijs, quantumvis vehementibus, condemnare ad poenam corporalem per ea, quæ referi, & sequitur Prosa, Fatim. in qq. cum q. 36. l. i. num. 78. & seqq. & poterit videre eundem in q. 40. nu. 15. q. 47. num. 82. & seqq. & d. q. 86. num. 210. & seqq. & num. 35. & seqq. & scripsi supra d. cap. 65. num. 5. nisi iste, qui condemnatur, habeat iura Principis, Fatim. d. q. 86. num. 78. & seqq. tamen iudices hoc etiam male sciunt, & (quod peius est) statutum, quod condemnatus ad poenam corporalem non appellat, sciunt etiam in eo, quem ex inditijs, arbitrata corporali poena, condemnant, quasi reus quoad illam poenam, quæ sit mixta ordinaria, sit notorius delinquens.

Ex hacque praxi condemnandi ad poenam arbitriariam oritur difficultas in casu, quo consecutur ad poenam venit micelle patris, quod debet reus condemnari etiam ad illud interesse saltem proportionabiliter, sicut fuit condemnatus ad poenam, & prima facie videtur dicendum, quod sic, primo quia minores probationes sufficiunt in re pecuniaria, cum agatur de minori præiudicio, & ideo potest iudicari ex præsumptionibus cap. 1. afferte, de præsumpt. secundo quia si quis fuerit condemnatus ad mitti in poenam, eo quia provocatus vulneraverit, seu occiderit, tenebatur ratione excessus arbus iudicis ad interesse patris, Gomez. var. resol. tom. 3. cap. 3. de homic. num. 58. versus finem: ergo sicut quando poena est arbitraria propter provocationem, debet condemnari in aliquo ad arbitrium iudicis, ita eum erit, quando est arbitraria propter imperfectas probationes.

Contrarium tamen suadet ex eo, quia condemnatio ad poenam tolerantiam ob publicam utilitatem, & ideo est veluti ex privilegio, & contra regulas iuris communis: igitur hæc tolerantia non debet trahi in consequentiam, vt possit condemnari etiam civiliter, ad iustitiam per Anch. conf. 308. probata, sub nom. 2. vers. secunda ratio. Corn. conf. 300. num. 3. versus finem, lib. 3. quos referi, & sequitur Bertaz. conf. ciim. 17. lices contra. num. 10. & 11. dum scribitur,

Gggg 2 quod

quod licet mulier, inquisita de adulterio, & contumax habeatur pro confessa, & ideo possit condemnari in poenam adulterij, tamen non potest condemnari ad amissionem dotis ad fauorem mariti, ad quam possit condemnari, si adulterium esse verè probatum: & facile, quod scriptis supra lib. 1. cap. 97. sub nu. 26. vers. tertio. & quod iuxta possit condemnare eam ad restitutionem, 3. vel damna partis solum, quando condemnatur per veras probationes, secus si per scissas, & sic in contumaciam yferibunt Cilar. recap. sent. lib. 5. §. fin. q. 2. vers. & hoc quidem t. & Prop. Farin. in qq. citum. q. 1. nu. 66. limitat i. iud. secundum hab. quem citat & sequitur Rol. à Vail. conf. 30. viso probetia. num. 23. & 19. lib. 1. si condemnatur per testes & non ex propria confessione, non potest condemnari ad iniustas actia.

In hac controneua fia Clar. d. vñ. & hæc quidem, verſus finem, quem clat, & ſequitur Proſp. Farn. d. num. 66. in fine, teſtatur ſe viſſiſe ſimul vtramque condemnationem proferri etiam contra contumacem, ſi poſſa aiminalis, & teſtiturio rei debeamus in eadem lege, quia non debet dverſio iure cenſeri.

25 SVBLIMITA III. declarando, vt quā-  
lis statutum prohibeat, posse appellari, tū-  
men intelligi debes cum clausula, nisi iocū  
aliter videatur; quia tolli necessitatem  
non facultatem deferendi appellationsi, vnde  
de potest deferre, & deferendo, sunt sibi li-  
bera manus; quia & si iudex non debet  
deferre appellationsi in potioris, tamen si  
deferat, sine ligatur eius manus, vt dicit  
super limit. 4. rub. 27. §. 2. & §. 2. quare sum-  
mi Pontifices in eorum moribus propriis;  
quos statit infra no. 28. & seq. nihil debent  
amittere circa aduocandas, vel non aduocan-  
das appellations, quando rei sunt in  
carcere, proinde aduocare etiam filium. Cuius  
tract. de exec. sent. cap. hano. c. 2. p. 2. sub no.  
§. 8. quod voluerint, quod dependeat ab ar-  
bitrio iudicis, & Signature, qui considera-  
rent, an tunc condemnatus sit ita de conside-  
ratus. vt aliter defectum non superius

36 Ratio huius sublimitatis est, quia & si  
seu confessus, & confidit non possit ap-  
pellare per ea, quae scripti supra limit. 4. ubi  
3. & 10. tamen potest appellare, si ex-  
primat rationabilem causam huius confessionis  
inter tormentorum, si prohibitionis non sine  
causa, ut scripti supra limit. 4. ubi 1. & 17.

& 23. Licet etiam confessus regulariter non  
appelletur per ea, quæ scripti cad. limit. 4.  
num. 36. & seqq. tamen quibuscumque casibus  
potest appellare, ut scripti ibidem num. 43.  
47. 55. 59. 60. & 67. Licet demum tu iude-  
coris sit prohibita appellatio, ut scripti di-  
da. limit. 4. nu. 1. & seqq. tamen aliquando  
permittitur, ut scripti ibidem, nu. 92. & 93.  
& ideo iudex à quo potest deferre, ut dixi  
supra . . .

27. Declara istam sublimitationem, ut hæc  
facultas deferendi appellationi, quam  
habet index à quo, vel index ad quem, non e  
sit libera, sed regulata, & ideo in casibus, in  
quibus à iure, vel ex communis iurispetito-  
rum interpretatione appellatio clare reijci  
debet, ipse non debet istam admittre, qui  
autem sint casus, in quibus debet reijci, vel  
admitti, habes in hac limitatione, & su-  
per his. 4. ad quam te remitto.

28. SVBLIMITA IV. vt. attento mora  
proprio Pij IV. licet dudum sub dat. Romae  
Kal. Iunii, & publicato die 26. Maij 1563.  
circa principium, in illis verbis. *nos si firm  
tenus: effit sui punitio capitis: condempnatio: &  
ita ademeretur appellatio: neque aliter mor  
duretur eius: nisi in carceribus constitutus. ubi  
procedat in condemnato incompunctu: quia  
quia in, & si vigore statutorum habitus fuerit  
pro confesso, & confesso, & sit con  
demnatus etiam in poena corporis afflictio  
diz: tamen si arte suum compasserit  
fronte, seq: in carceribus constitutus: &  
dicitur appellans, prout notavit etiam Flamm.  
Carnet. de exco. sent. cap. bon. cap. v.  
num. 88.*

29. Nec obstant Pij II. seu verius Pij V.  
heute seu bulla generalis contra homici-  
das, damnosus; & alios facinorosos. Ex qua  
perit. Sub datum Romæ anno Domini  
1566. tertio nonas Iulij, quibus, confir-  
mando Pij II. dictas, recenitet, quod dispo-  
nebant sub formallibus verbis, ex quibusque  
appellationes, interpositas, vel interponenda  
de huiusmodi, vel alijs sententijs, sine gra-  
uaminibus contra homicidas laici, vel à pro-  
cessibus, etiam ex facto, et iure, vel insinua-  
tionem super eis pendere, & inhibitiones regum  
resistantes tametsi forent per Audientiam Camer-  
alem, vel aliquam quancunque ordinariam, vel  
delegatam, essent nullæ & inuales, nec ul-  
terioriter super his, et resistentibus vigore proci-  
dendi posset, nisi deberet, quomodo licet, & causa  
huiusmodi conferretur auctoritati, vultuque, de





praestitit cautionem in forma depositi de soli-  
uendo iequum, vt habetur in motu pro-  
prio eiusdem Pij IV. postea edito, incipien-  
ter dudum, sub dat. Romae KL Junij, & pu-  
blicato die 16. Maij 1569. & notant Mar-  
chel. tract. de commissi. par. 1. in commissi.  
appell. cap. 2. num. 35. fol. 36. & Paris.  
in qq. crimin. q. 101. limit. 22. nu. 102. alia  
non facta deposito, est prohibita omnis ap-  
pellatio, & declarata nulla qualibet confir-  
matio causa, vt in dicto motu proprio, si si  
euncta. & haec sublimitatio habet locum in  
ioto statu ecclesiastico, vt aduenit Paris.  
vbi supra, sed non in rebus Baronum, nisi in  
causis appellationum, inter duobus per viam  
recursus ad Papam, seu Auditorē Cameræ,  
Paris. d. q. 101. nu. 104. verba per predicti motu  
proprio confirmatorij sunt haec, *ordinamus*  
*quod nulla appellatio, & prouocationes in*  
*causis criminalibus, seu mixtis ac fissum, &*  
*Cameram Apostolicam quomodolibet concernen-*  
*tes, non facto deposito faciant, ne qua delatio*  
*quærit, aut illi, qui pro delinquentibus ipsi*  
*fideiussissent, vel ex contrarij quouomodo con-*  
*sidendi ventrent, aut latentes condempni susci-*  
*per, prius, & ad maius possint, sed appellationes, &*  
*& prouocationes in causis huiusmodi interpo-*  
*sitas, & in futurum interponendas, ac appella-*  
*tes ipsi reiici debere, illas, si quacunque deli-*  
*quere, & commissiones simulam causarum, si*  
*ad iustitiam instantiam per quemcunque ad*  
*commissionem signaturam iustitiae signaturam, de-*  
*putatum etiam per se, successores suos Romae*  
*Pontificatus signaturam, & in futurum signaturam,*  
*non facto d. deposito, nullius fore, & esse*  
*rebuti, vel momenti, sed illam obstantibus*  
*ad ulterius in casibus istis usque ad pona-*  
*ram praedictarum effectuales executiones, &*  
*procedere debere mandamus; Et insuper quid*  
*nulla commissiones fissum, & Cameram Apo-*  
*stolicam quomodolibet concernentes per quem-*  
*cunque a si & Sede Apostolica ad commissiones*  
*in Signaturam iustitiae signandas, vel praefor-*  
*deputatum, ne tunc per se, & successores suos*  
*praedictos signari possint, nec illi, & Camera,*  
*praefata Procuratori, & Thesaurario Procu-*  
*riae, de eius interesse agatur, si in Romana*  
*Curia praesentem foris, citatis, & aliter signa-*  
*ta, nullius roboris, vel momenti essent.*

39. Declara istam sublimitationem, vt pro-  
cedat, si reus non sit propria confessione  
confessus, quia, si est sic confessus, non retar-  
datur executio ex quas appellatione et  
terposita, vide supra num. 23.

36. SVB LIMITA VI. vt non procedat  
in Regno Franciae, quia ibi disputandum est  
appellationem etiam in criminalibus, vt re-  
quir, & sequitur sum supra q. 127. sub 4. op.  
etiam si agatur de crimine haereticis, & ma-  
iestatis, & falsae monetae, dummodo non sit  
condemnata a supremis iudicibus, a quibus  
non licet appellare, Rebuff. tract. de appell.  
art. 7. gl. 2. num. 1. & tom. 3. fol. 903. & resolu-  
t. supra limit. 4. sub nu. 78. verus finem, & sub  
num. 83.

37. Amplia hanc sublimitationem, vt in  
Regno Franciae appellatio recipiatur etiam  
in criminibus notorijs, Rebuff. d. gl. 2. num.  
23. ver. decimo, fol. 503. vide etiam de pre-  
bendis in ipso maleficio, & consilium potest  
appellare, vt vetuli d. q. 12. sub num. 1. & ibi  
ibi, sed hodie.

Item in Regno Franciae etiam appellatio  
videretur iniusta, tamen, ea pendentes  
iudex non debet procedere ad executionem,  
teste Rebuff. quem citauit, & loquutus sum  
dicta q. 12. nu. 109. & refert etiam Lancelle  
vbi de ar. temp. 2. cap. 22. limit. 6. p. 102.  
num. 1. 23. & 25. fol. 364. cuius periculum  
esset in mora, Boer. & Lancelle. quos citauit  
& sequitur sum d. q. 12. sub nu. 120. & nu.  
121. vbi dicitur quod debet facere iudex, qui  
exequitur propter mora periculum.

De appellatione a decreto contumae, vide  
in limit. praesent. memb. 2. num. 143. & sequi.  
Et de appellatione a decreto de non ror-  
quando, vide ibidem num. 154. & 155.

De appellatione a sententia banni, vide  
supra q. 5. nu. 84. & sequi. limit. 5. & de sen-  
tentia, lata contra contumacem bannigum,  
vide ibidem sub num. 86. & sequi.

De appellatione a sententia lata super delictis  
exceptis, vide supra limit. 4. nu. 76. & sequi.

De appellatione a sententia lata contra de-  
linquentem notorium, & contra delinquentem  
confessum, & condemnatum contra con-  
fessum, vide dicta limit. 4. per totam.

## LIMITATIO XLIX.

### SVMMARIUM.

ABSOLUTORIA sententia in causis criminalibus  
non sit appellabilis, nam: 1. Exco-  
municatio multipliciter. 2. Prius in Curia Ro-  
mana in Regno Neapoli non sit appellabilis  
unde in causis huiusmodi non sit appellabilis.



gnaturam, & dare commissionem appellat-  
ionis, citato prius reo absoluto, alias com-  
missio sine citatione esse nulla, & Signatu-  
ra eius arbitrio rejiciet, vel committet cau-  
sam appellatorem, ut disponit in bulla  
85. Pij IV. reformatio ordinatorum almat  
vrbis, vers. & cum ad signorum. fol. 779.  
Similiter in Regno Neap. licet fiscus non  
possit appellare, tamen potest reclamare ad  
Donum Proregem, qui cognita aliquanti-  
ter iniustitia absolutiois, seu decreti, potest  
promittere indemnitate fisci, & retinendo  
casum in facto, scribit Carau. d. rit. 158. sub  
num. 2. versus finem, & num. 5. & ubi Advoca-  
tus fiscalis alicuius Regie Audiencie sen-  
serit, fisco illatum esse praeiudicium de ali-  
qua provisione expedita à Magna Curia,  
vel quia Magna Curia reuocauerit aliquod  
decretum, latum à Regia Audiencia, potest  
dare supplicationem Praesidenti sacri Con-  
silio, qui ordinabit, ut ipsa Magna Curia de  
relationem sacro Consilio, quod habita re-  
latione, & audito Advocato fiscali Regie  
Audiencie, qui supplicavit, providebit, reuo-  
cando, aut reformando, quod fecit Magna Cu-  
ria, vel remittendo ad eandem Magna Curia,  
prout iuris fuerit, Carau. d. rit. 258. nu. 5.  
12 Subdeclara hanc declarationem, ut quani-  
uis fiscus hic in Curia possit appellare per  
viam Signaturae, ut dixi, tamē, si adit in-  
stigator apertus, vel secretus, prosecutio ap-  
pellationis non habebit locum, nisi instiga-  
tor dederit prius cautionem de restituendo  
expensas tam prioris, quam vteriusque in-  
stantie in euentum succumbentis, ut dispo-  
nit in ead. bulla 85. Pij IV. vers. non pro-  
sequatur. fol. 779. & quod, si pro suo iure-  
dicte civilis instigator, qui in prima instan-  
tia adhæsit fisco, voluerit appellare à sen-  
tentia absolutotta, possit datur sibi com-  
missio, appositae tamen clausula in comissi-

sione, servata forma supradicti inuolū-  
pry, & non alias, seu, praesentia cautione in-  
euentum succumbentis de restituendo expensas  
per appellatum factas in omnibus instantijs,  
scribit Marchell. tract. de comm. par. 2. de  
comm. appell. cap. 2. sub num. 35.

12 Restringe ista subdeclarationem de pra-  
standa cautione, ut procedat, reo petente  
cautionem, & non aliter per ea, quae scribit  
Marf. in pract. crimin. 5. nunc videndum. nu.  
2. & seqq. quem citauit hb. preced. cap. 1.  
num. 59. & aduertit Prop. Farin. in qq.  
crimin. q. 101. num. 33.

13 Declara secundo eandem limitationem,  
ut in Regno Neap. habeat locum, quando  
proceditur ex meo officio, seu per denun-  
tiationem, prout in his terminis loquuntur  
rit. 258. & notat in eo Carau. sub num. 1.  
Maran. & Gramm. citati supra num. 2. quia  
tunc non adest pars offensa, & querelans,  
quae possit appellare, sed adest solum fiscus,  
cui ille titus 258. noluit appellationem dare,  
secus est, quando proceditur ad instan-  
tiam partis, quia tunc idem Carau. vbi su-  
pra, & in rit. 19. not. 4. sub num. 26. videtur  
tacite innuere, quod pars possit appellare.

14 Declara tertio, ut non procedat in locis,  
in quibus non extat consuetudo, seu leges  
municipales, quia de iure communi fiscus  
non prohibetur appellare, sic post Innoc.  
Abb. & Par. de Raz. referunt, & sequuntur  
Carau. super rit. 258. num. 1. in fine, & num.  
2. & Prop. Farin. in qq. crimin. q. 101. num.  
30. 31. & 35. ampliat. t. 1.

Et cum, scribendo hanc quadragesimam  
notam limitationem de prohibita appella-  
tione à sententijs absolutorijs, anhuq. ex-  
actis meae quadragesimam octauam absolu-  
rim, & quadragesimum nonum attingerim,  
questionem hanc decimam septimam hac  
quadragesima nona absolui limitatione.

Laus Deo, B. Virgini Mariae, & omnibus Sanctis.

## Q V A E S T I O. XVIII. ARGVMENTVM.

Diuersorum statutorum de appellatione  
ne quod eorum index sequi debeat.

S V M M A R I V M.

INDEX appellationis sequi debet statuta iudi-

cis à quo in ordinarijs, pertinentibus ad pro-  
cessum eiusdem iudicis à quo, num. 1. — In-  
fertur, quod iudex appellatus in controversi-  
sibus non admittenda appellatio à sententijs iudi-  
cis à quo, debet sequi statuta eiusdem iudi-  
cis à quo, num. 2. & seqq. in quibus exten-  
ditur, subinfertur, & declaratur usque ad  
num. 12.

Index

*Statuta in antiquitate et perimentibus ad finem  
procedunt, non in 2. de segg.  
Iudex quilibet in dextris debet sedes statuta  
boni iudicis, non in 17.*



**RAESVPPPOSITIS** pluribus  
statutis dixerit, seu contrariis;  
vao in loco iudicis à quo,  
alio in loco iudicis ad quem,  
alio in loco ad quem,  
alio in loco contrarius;  
dubietur, quod ex illis iudex appella-  
tionis debet sequi.

1. **Distinguo duos casus principales.**
2. **Primo casus est in ordinis iuris; de quo  
libro primo duas conclusiones.**
  1. **Prima conclusio est, quod respectu prioris  
sui iudicis est iudex à quo, & respectu  
aliorum, qui sunt de illius processu iudex  
appellacionis debet attendere statuta ipsius  
iudicis à quo, & in his rebus bene lo-  
quatur. Bal. in m. p. ed. l. i. in v. b. in v. b.  
iudex appellacionis sequitur. Alex. consil. 164.  
et circa dubitationem. not. 1. & 2. de in v. b.  
min. nam. 8. lib. 6. Guid. Pap. tract. de ap-  
pell. q. 96. sub num. 40. tom. 1. fol. 19. Ro-  
b. tract. de appell. art. 1. l. 1. v. b. in v. b. 4.  
tom. 3. fol. 136. No. 1. consil. 153. cum quid-  
am, num. 10. & Cont. in l. unica. in o. q.  
arguatur. q. 8. m. 8. C. si de momen. possesi-  
dum per diversa verba concorditer scribitur  
quod iudex appellacionis debet sequi sta-  
tuta iudicis à quo.**
  2. **Secundo primo, et improbandum, explicanda  
& attingenda scopum nostrum, quod oritur  
controversia de administranda appellacione,  
& productis statuto iudicis, qui tunc sen-  
tentiam prohibent appellari, & statuto iu-  
dicis ad quem, per mittente appellari: tunc  
attendendum sit utrum iudex, qui senten-  
tiam, & deo denegatur appellari, &  
mouet si ipse iurisdictionem, quorum vtrum  
dependet ab altero.**
3. **Primo, quid appellacionis admisso, seu  
non admisso est de appellationibus illius iudi-  
cis, cuius est sententia à qua appellatur, &  
ideo subiacet statuto illius loci, in quo sit  
ista sententia. Not. diuersi decil. 330. et  
soluerunt domini, num. 2. & 8. par. 2. unde  
appellatio interpretatur eadem iudice à quo  
ut recte, & sequitur sum super q. 8. num. 2.  
similiter etiam appellatio pertinet ab eodem  
iudice, qui potest etiam prodigere etiam**

num. 43. & 44. de peccata cegitum tempus  
instante continet in se appellacionem.  
Achil. de Gissil. decil. 4. alias 359. appella-  
tio est de appellatione de appell. fol. 100. addo  
quod est in supra q. 9. sub num. 1. v. b. in v. b.  
Ergo debet attendi statuta iudicis à quo.  
2. **Secundo, quia statuta de appellacione  
est redigenda, ut scribunt Ambr. in cap. 18.  
non in 2. q. 6. & Abb. in cap. 10. ecclesia.  
S. Maria. in prima repetit. sub num. 15. del  
constitut. quoniam recte, & sequitur sum lib.  
præced. cap. 1. in 4. q. 16. dum scribunt, quod  
clericus, si ligatus coram iudice seculari, non  
potest appellare ante latam sententiam, nisi  
ex casibus, in quibus iura causa admi-  
tunt appellacionem ante sententiam; quod  
Ietus refert, & declarat Dec. in eod. cap. 10.  
electi S. Maria. num. 15. v. b. in v. b. par. 1.  
de nou. leg. post Franch. in cap. 7. b.  
duobus. 8. denique. om. 3. & 4. de appell.  
& Aren. in cap. 12. quod clericus num. 9. &  
eo. de sor. comp. 1. & de concessio. laicus, si  
ligatus in foro ecclesiastico, potest appellare  
et à quolibet. gratumque, Franch. in dicto  
8. denique. num. 2. verum. quid autem si  
laicus, & esse communem opinionem opi-  
nionem refert, & sequitur Cont. in d. l. v. b.  
ca. 1. in v. b. 6. Et quid statutum dis-  
ponens, quod debeat appellari infra quin-  
quaginta, aut quod infra tredecim menses  
appellari daret per duos menses, recipitur or-  
dinacionem, scribit Franch. cap. 1. dubitatur  
8. denique. num. 5. de appell. & quid si  
statutum tollens vnam appellacionem, seu  
minuam appellacionem, dicatur respectu  
sententiarum, non solum decisionum, scribit  
Rox. diuersi decil. 45. e. domini conclusio-  
nem. nam. 6. par. 1. loquens de statuto  
habetur, mandante domini conformes habere  
viam sententiam, licet Rox. ibidem in casu dicti  
statuti aliter deciderit propter verba ex-  
pressa dicti statuti, sequens decisionem  
eandem. Blazius 1. February 1374. quam  
etiam refert, & sequitur March. cap. 1. de  
communi. par. 2. de communi. restitut. in in-  
rege. cap. 1. in 3. sub num. 130. fol. 41. 7. in  
principio in 2. impressi. licet ipse referendo  
cap. 1. dicat quod habet minorem decisionem,  
& nihil inesse, in appellatio tollant in-  
ductionem, & ibi in fine 1. de quo sequendo can-  
dide Rox. diuersi scripti d. cap. 1. num. 46. 1.  
v. b. quoniam. Et quod appellacionis de or-  
dinacionis iudicis, & de statu in ea sit sen-  
ten-**

rendendos stylus fuit, in quo litigatur, tenet, & sepius Rec. vt testatur, Achil. de Grassi. decis. 72. alias 238. appellationem esse. num. 1. de appell. fol. 208. quam refert, & sequitur Marches. tract. de commiss. par. 2. de commiss. appell. sup. diuersi. cap. 28. nu.

5. fol. 208. in 2. impress. f. de quod articulus, an causa sit appellabilis, vel non, respiciat ordinatorem; & ideo cuiusmodi articulo debeant attendi iura, & statuta, in quibus iudicium agitur, dixit Rot. diuersi. decis. 181. in causa parricid. sub nu. 6. par. 3. lib. 2. & quod articulus: an sit appellationi deferendum; respiciat ordinatorem iudicij secundum opinionem magis communiter receptam, & consequenter litigantes in Rota, etiam si in temporaliibus nullo modo essent subiecti Papæ, ligentur constitutione xgidianæ, scribit Contar. in l. unica, in qq. xgid. quæst. 6. sub num. 6. & 7. C. si de mome. possell.

Sed statum ordinatorem ligauit eos, qui litigant in foro ipsius statuti ordinatorem, vt reuli, & sequutus sum lib. preced. cap. 2. num. 651. & 652. Ergo. &c.

6. Tercio (de omnia tendunt ad idem) quia in possibitate appellandi attenditur stylus, & ordo sui tribunalis, ibi. in l. 2. vers. extra gl. ibi, deinde ibi. & sub num. 18. vers. finem, ibi, item, quia iste procedit. & num. 19. ff. de leg. 1. & Felyn. in cap. 6. super his, nu. 23. limit. 7. vers. sed contrarium. de accusat. & suorum tribunal dicitur illud, a quo, seu in quo sit appellatio.

7. Extende primo hanc illationem, vt omnino locum habeat in appellatione ab interloutoria, quia in ea attenditur stylus, & statum iudicij a quo, prout in his terminis, loquendo de appellatione ante diffinitiuam sententiam, scribitur Arch. Abb. de Dec. citati supra num. 3. & Franch. in cap. 7. si duobus. 2. denique. sub num. 4. de appell.

Ratio est, quia grauen interloutorie potest separari in diffinitiuam, & ideo eius appellatio respicit ordinatorem, vt testatur, & sequitur Cef. Baz. in bononiens. decis. 41. egerat. num. 16.

8. Extende secundo, vt habeat locum, quando appellatio prohibetur quoad effectum suspensiuum tantum, vt in executoria, quia talis prohibitio appellationis respicit ordinato-

ria, & quod remanet ius saluum in merito, Cef. Barz. dicta decis. 41. egerat. num. 16.

9. Extende tertio, vt habeat locum in appellatione a diffinitiuam lata super possessorio, quare si a sententia, lata Bononiæ super possessorio, appelleretur ad Curiam Romanam, in qua prohibetur appellatio per xgidianam, appellatio erit admittenda, quia non attenditur xgidianæ, sed attenditur statutum Bononiense, quo appellatio permittitur, Rot. diuersi. decis. 330. resolverunt. vsque ad num. 3. par. 2.

Ratio est, quia appellatio in possessorio respicit ordinatorem, cum grauen illatum in possessorio possit reparari in petitorio, vt considerat Put. decis. 480. antonius de buer. go. l. 6. in fine, & num. 7. lib. 2. & est de mente Decij in cap. 6. cum ecclesia. num. 258. ibi, ea quo infetti videtur, de constit. dicens, quod appellatio tunc respicit decisoria, quando appellatur a graamine irreparabili, alias secus.

10. Subiungit ex eadem illatione, inherendo huic extensioni, 9. in casu opposito, quando statutum loci, ubi iudicauit iudex a quo, admittit appellationem, & statum loci, ubi iudicatur tunc ad quem, prohibet, appellatio erit admittenda ob easdem rationes, quas adduxi supra num. 2. & seqq. quare si in loco, mediant subiecto Sedi Apostolica, in quo seruetur ius canonicum, fuerit a sententia lata super possessorio appellatum ad Curiam Romanam, debet in ea recipi appellatio, quæ tamen a sententia, lata in Curia, non recipiatur, Contar. in l. unica, in qq. xgidian. q. 6. sub nu. 7. vers. & ad prædicta. C. si de mome. possell.

Infere secundo, quod dum agitur coram iudice appellationis de processu facto coram iudice a quo, an bene, vel male processerit, iudex appellationis debet considerare solum, an serauerit statuta, & styli tribunalis, ubi iudicauit, Alex. cons. 164. circa dubitationem. nu. 3. & seqq. & nu. 8. lib. 6.

11. Declara primo restringendo eandem primam illationem, & subillationem, vt procedant, quando appellatio prohibita non imponit finem liti principali; quare si sit prohibita ab interloutoria, remanet appellatio a diffinitiuam, si sit prohibita a diffinitiuam ad effectum suspensiuum tantum, remanet appellatio ad effectum deuolutiuum, si sit omnino prohibita a diffinitiuam in possessorio, si-

perelli

perest petitorum, in his enim appellationibus procedunt quæ scriptæ.

Secus si appellatio imponat finem liti, & negotio principali, quia tunc appellatio respicit ordinatorem iudicij, sed decisionem, ut scribunt Franch. in cap. 7. si duobus. & denique. sub num. 4. de appell. Soc. conf. 195. circa primum. col. 2. sub num. 2. ibi, ergo potestas concessa. & ibi, & quibus omnibus. lib. 2. Alet. in cap. 11. quod clerici. nu. 10. de for. comp. quem refert, & sequitur Dec. in cap. 10. ecclesia S. Mariæ. num. 194. sub vers. ex præmissa. ibi, secus videtur de consue. & utrumque Goad. con. 6. quæritur si potestas. num. 15. & alij, quos citat Conzar. in l. unica, limit. 4. num. 7. & 8. C. si de momen. poss. & consequenter isto casu debet iudex appellationis sequi statum loci contractus, si in eo loco statutum disponent de appellatione super illo contractu per ea, quæ loquendo de consuetudine, scribit Alexan. cons. penult. 127. visio quodam. sub num. 5. vers. fortius. lib. 7. & quæ scripti ibi præced. cap. 2. num. 653. ver. ceterum. & num. 655. sed si non agatur de contractu, aut statum loci contractus de eo non loquatur, tunc debet sequi statum loci litigantium, ut in consuetudine decisoria ex cōmuni opinione refert, & sequitur Alex. ubi supra, & sic debet sequi statum rei conuenti, quod erit statum domiciliij, aut originis.

12 Declara secundo, restringendo, ut nō habeat locum in stat. Vbi lib. 1. cap. 178. quia licet ordinet circa numerum appellationum, & sententiarum, quæ faciunt rem iudicam, tamen illud statum non vult ligare, nisi eos, qui sint vel ciues, vel incolæ, vel districtuales, vnde exten. litigantes in Curia, qui non sint ciues, nec incolæ, nec districtuales, non ligantur illo statuto, quia & si statum de numero appellationum sit ordinatorium, idemque liget etiam externos, ut dixi supra num. 3. & seqq. tamen hoc non est verum in dicto statuto Urbis, quia aperte disponit contrarium.

Confirmatur hæc declaratio, quia, si hoc statum esset ordinatorium, haberet locum solum in suo foro, nempe, Capitolino, & non in tribunali Auditoris Camere, Rotæ, exterisque tribunalibus Vbi per ea, quæ scripsi lib. præced. cap. 2. num. 651. & seqq. sed hoc statum debet seruari in omnibus Curijs, ut disponit in eo, & edico etiam in

tribunali Rotæ, Rot. distict. de eis. 45. 2. domini. ne conclusum in princip. & in fine, per 1. ergo non tenet naturam statuti ordinis negotij, quia, si eam respiceret, esset seorsum in foro solum in foro Capitolino, ut expressè stat. Rot. d. de eis. 45. 2. in fine, num. 6. ubi præced. 23. 10. Secunda conclusio est, quid, & quæ processus faciendi coram iudice appellationis, & respectu omnium, quæ continentur in illius processu, iudex appellationis debet sequi sua propria statuta, & non statuta iudicis à quo, Alexan. cons. 164. circa dubitationem, in vltimis verbis. lib. 6. & fundamentis huius sequenti conclusionis sunt potius eadem, quæ adduci pro prima præcedente conclusione, vnde in appellatione à sua sententia debet sequi statuta sua, quia illa appellatio est de appenditijs sue instantiæ, & de ordine sui processus, quare si ex Curia Bononiæ sit à sententia lata super possessione appellatum ad Curiam Romanam, & in Curia Rom. reformetur, seu confirmetur illa sententia, utique ab illa, lata in Curia, non poterit appellari propter ægidiam nam.

14 Confirmatur primo hæc conclusio, quia si à laudo arbitratoris fuerit petita reductio ad arbitrium boni viri coram iudice, & si iudex reformauerit arbitramentum, poterit à sententia reformatoris appellari, quia attenditur stylus iudicis à quo, quamvis à laudo arbitratoris non poterit appellari per ea, quæ scripsi q. præced. limi. 14. nu. 3.

15 Confirmatur secundo, quia, si per statum sit assignatum vnum tempus Capiteaneo, & aliud Potestati, & in aliquo casu Potestas sit substitutus Capiteaneo, debet Potestas iudicare secundum ordinamenta Potestatis, & non secundum ordinamenta Capiteanei, Bal. in l. 5. certum est. sub nu. 22. vers. diem dubitatur. vers. finem. C. vnd. legit. & vnd. cogn. quem refert, & sequitur Soc. cons. 195. circa primum. sub num. 1. & vers. sed præmissis. lib. 2. dicens, quod subrogatus non tenetur seruare statuta eius, in cuius locum subrogatus, sed propria.

16 Contraria opinio, nempe, dari appellationem, sustentatur hoc vniuerso argumento, quia causa sensu et effecta appellabilis præsertim ex necessitate legis remanet appellabilis, ut firmam quæst. præced. d. limit. 47. memb. 1. sub num. 109. & seqq. ergo debet posse appellari etiam à sententia iudicis ad quem, & præsertim quando iudex appellationis reuocet sententiam primi iudicis, quo casu à reuoc.

à reuocatio videtur omnino concedenda  
appellatio per ea, quæ dixi dicta limit. 47.  
memb. 1. num. 109. & seqq.

17 Respondeo huic argumento, quod non  
procedit, quâdo vterque iudex habet leges  
locales, quia tunc vnusquisque seruat legem  
loci iuxta illud (dum eris Romæ, Romano  
vivite more) secus quâdo leges diuersæ non  
sunt diuersæ ratione locorum.

Et hæc de primo casu posito supra nu. 1.

17 Secundus casus principalis est in decisio-

nis: & in isto casu breuiter concludo, quod  
si agatur de aliquo contractu, & de illo con-  
tractu loquatur statutum loci, vbi fuit fa-  
ctus contractus, quilibet iudex debebit se-  
qui dispositionem statuti illius loci contra-  
ctus; quod si non agatur de aliquo contra-  
ctu, seu statum loci contractus de illo non  
loquatur, iudex debet sequi statum rei con-  
uenti; quare, si appellatio sit omnino prohi-  
bita ita vt sit decisoria, iudex debet seruare  
statum rei, vt hæc omnia scripsi supra nu. 17.

Laus Deo, B. Virgini Mariæ, & omnibus Sanctis.





